

Дело № РНП-29-21

029/06/104-147/2023

Заказчик:

МБОУ «Средняя школа №7 города Няндомы»

164200, Архангельская область,

г. Няндомы, ул. Строителей, д. 3

E-mail: buh7@yandex.ru

Участник закупки:

ООО «Жилищные услуги»

164110, Архангельская область,

г. Каргополь, ул. Победы, д. 14

E-mail: komyslygi@mail.ru

РЕШЕНИЕ

07 марта 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;

Члены комиссии:

Романова Д.С. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Пахатина Ю.В. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации 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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Старцевой С.В. (доверенность от 07.03.2023), Пановой И.С. (доверенность от 07.03.2023), Добрецовой О.Р. (директор, выписка из ЕГРЮЛ);

Участника закупки: Змеевой Л. В (доверенность от 03.03.2023), Соловьевой М.А. (доверенность от 03.03.2023), Пантюхина А.А (протокол № 14 от 10.02.2022, приказ №5 от 10.02.2022).

УСТАНОВИЛА:

01 марта 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение МБОУ «Средняя школа № 7 города Няндомы» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Жилищные услуги» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 01.07.2022 № 0324300073022000006 на выполнение работ «Благоустройство территории МБОУ СШ №7, расположенной по адресу: 164200, Архангельская область, город Няндомы, ул. Строителей, дом 3» (извещение №0324300073022000006), заключенный с ООО «Жилищные услуги», расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

09.06.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение №0324300073022000006 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ «Благоустройство территории МБОУ СШ №7, расположенной по адресу: 164200, Архангельская область, город Няндомы, ул. Строителей, дом 3» (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена – 7 816 530,00 рублей.

20.06.2022 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки с идентификационным номером 1 (ООО «Жилищные услуги»), предложивший цену контракта 7 542 951,45 рубль.

01.07.2022 между Заказчиком и ООО «Жилищные услуги» (далее – Подрядчик, Общество) заключен контракт № 0324300073022000006 (далее – Контракт) на выполнение работ «Благоустройство территории МБОУ СШ №7, расположенной по

адресу: 164200, Архангельская область, город Няндама, ул. Строителей, дом 3».

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта работы по Контракту выполняются с даты заключения Контракта по 25 августа 2022 года.

06.07.2022 между Заказчиком и ООО «СК-Строй» был заключен договор на оказание услуг по осуществлению строительного контроля (надзора) за ходом выполнения работ по благоустройству территории МБОУ СШ №7, расположенной по адресу: 164200, Архангельская область, город Няндама, ул. Строителей, дом 3.

07.07.2022 письмом №168 Заказчик направил претензию о том, что Подрядчик не приступил к выполнению работ, а также не предоставил Заказчику для согласования детализированный график выполнения работ (обязан был сделать в течение 5 дней после заключения Контракта – пункт 4.3.2 Контракта) и приказ о назначении ответственного лица за производство работ, список сотрудников Подрядчика и субподрядчика, задействованных при выполнении работ (обязан был сделать в течение 3 рабочих дней с момента заключения Контракта – пункт 4.3.3 Контракта).

В материалах дела содержится письмо Подрядчика без даты и исходящего номера, о направлении плана-графика выполнения работ и приказа о назначении ответственного лица за производство работ по Контракту.

14.07.2022 письмом №171 Заказчик не согласовал план-графика выполнения работ, так как перечень работ не соответствовал локально-сметной документации, по срокам проведения работ наблюдается простой 19.07.2022-20.07.2022, что не допустимо.

16.08.2022 письмом №189 Заказчик направил претензию о том, что работы ведутся очень медленно, не начаты работы по строительству контейнерной площадки и второй спортивной площадки.

В материалах дела содержится письмо Подрядчика без даты и исходящего номера, согласно которому план-график выполнения работ был направлен Заказчику, а также сообщено, что задержка производства работ вызвана некоторым увеличением объемов работ (спил деревьев, отсутствие схемы укладки тротуарной плитки).

В период с августа по декабрь Заказчик направил ряд претензий Подрядчику аналогичного содержания о просрочке исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, и на основании этого факта об уплате неустойки (пени) (№200 от 26.08.2022, №201 от 26.08.2022, №222 от 12.09.2022, №223 от 12.09.2022, №247 от 30.09.2022, №248 от 30.09.2022, №266 от 17.10.2022, №267 от 17.10.2022, №285 от 03.11.2022, №286 от 03.11.2022, №303 от 01.12.2022, №304 от 01.12.2022).

22.08.2022 был составлен отчет №2 об осуществлении строительного контроля, согласно которому частично выполнены работы по валке деревьев, корчевке пней и кустарников (100%), планировке территории (60%), устройству дорожек (20%), по разделу спортивная площадка из шести наименований работ выполнено только устройство дренажа в полном объеме. Вместе с тем, ряд работ (озеленение, контейнерная площадка, МАФ, дорожные знаки и разметка) был не начат – 0% выполнения.

07.09.2022 был составлен отчет №4 об осуществлении строительного контроля, согласно которому частично выполнены работы по валке деревьев, корчевке пней и кустарников (100%), планировке территории (80%), устройству дорожек (50%), устройству песчаного и гравийного оснований для контейнерной площадки (100%), спортивная площадка (разборка грунта – 65%, устройство оснований – 65%, устройство дренажа – 100%). Вместе с тем, ряд работ (озеленение, МАФ, дорожные знаки и разметка) был не начат – 0% выполнения.

28.09.2022 был составлен отчет №7 об осуществлении строительного контроля, согласно которому частично выполнены работы по валке деревьев, корчевке пней и кустарников (100%), планировке территории (80%), устройству дорожек (65%), устройству песчаного и гравийного оснований для контейнерной площадки (15%), большая часть работ по спортивной площадке (разборка грунта – 100%, устройство оснований – 100%, устройство армированной бетонной подготовки – 100%, устройство дренажа – 100%). Вместе с тем, ряд работ (озеленение, МАФ, дорожные знаки и разметка) был не начат – 0% выполнения.

13.10.2022, 31.10.22, 25.11.2022, 05.12.2022 были составлены отчеты №10, №11, №12, 14 соответственно об осуществлении строительного контроля, согласно которому невыполненными оставались работы по озеленения, установке дорожных знаков и нанесению разметки.

16.12.2022 Подрядчиком был сформирован акт КС-2 (в материалах дела отсутствует).

09.02.2023 комиссия, в состав которой входили представители и Заказчика, и Подрядчика, составили акт обследования выполненных работ по Контракту. Согласно указанному акту по состоянию на 09.02.2023 Подрядчиком работы не выполнены в полном объеме по разделам: устройство дорожек, озеленение, контейнерная площадка, МАФ, дорожные знаки и разметка, спортивная площадка. К выполнению работ по разделам: озеленение, дорожные знаки и разметка Подрядчик не приступал.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что акт подписан представителем Подрядчика.

09.02.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика, а именно: работы не выполнены в установленный контрактом срок – 25.08.2022.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 указанного Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 09.02.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 14.02.2023 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 14.02.2023 11:47 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 14.02.2023.

13.02.2022 письмом №103 Подрядчик сообщил, что ранее письмом №1759 от 12.09.2022 (в материалах дела не представлено) направлял претензию Заказчику о том, что из-за работ ООО «Энергия Севера» по реконструкции тепловой сети, был утрачен результат работ Подрядчика по Контракту.

17.02.2023 письмом №104 Подрядчик направил Заказчику возражения на решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Так, Подрядчиком работы по Контракту выполнены частично в связи с тем, что в процессе его исполнения, Заказчик заключил договор с ООО «Энергия Севера» по проведению работ по замене инженерных коммуникаций, прилегающих по территории, являющейся объектом выполнения работ по Контракту. В связи с этим, часть выполненных работ была полностью утрачена, что подтверждается фотоматериалами (в материалы дела не представлены). После окончания работ ООО «Энергия Севера» территория, на которой Подрядчик должен был проводить работы была полностью разъезжена, в связи с чем проводить работы по асфальтированию дорожек и озеленению было невозможно.

20.02.2023 в адрес Заказчика поступило письмо №185 от ООО «Энергия Севера» о том, что в период 06.09.2022-07.10.2022 были выполнены работы по реконструкции тепловой сети, расположенной вблизи МБОУ «Средняя школа № 7 города Няндомы». После завершения данных работ силами ООО «Энергия Севера» были выполнены работы по восстановлению элементов благоустройства, в том числе бордюрное ограждение.

21.02.2023 письмами №35 и №36 Заказчик направил ответ на возражения Подрядчика от 17.02.2023. Так, ООО «Энергия Севера» выполняло работы по

реконструкции тепловой сети в период 06.09.2022-07.10.2022, то есть после истечения срока выполнения работ по Контракту. После завершения работ силами ООО «Энергия Севера» были восстановлены элементы благоустройства. Заказчиком в адрес Подрядчика не выставлялись претензии, относительно качества работ, производимых на месте работы ООО «Энергия Севера». Оставшаяся территория была свободна для выполнения работ по благоустройству. Кроме того, в период сроков выполнения работ по Контракту погодные условия позволяли выполнить работы в полном объеме.

23.02.2022 ООО «СК-Строй» направило в адрес Подрядчика перечень замечаний по исполнительной документации и актам КС-2.

На основании данного письма Комиссия Архангельского УФАС России пришла к выводу, что Подрядчиком были направлены акты КС-2 и исполнительная документация по Контракту, однако, в материалах дела отсутствуют сопроводительные письма. Кроме того, согласно нормам ФЗ «О контрактной системе», а также Контракта, акты КС-2 и исполнительная документация должны были быть направлены с помощью функционала ЕИС, вместе с тем, в нарушение указанных норм Подрядчик этого не сделал.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 27.02.2023, что подтверждается размещенной 27.02.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью №3291800494022000008, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, 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 в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок - 28.02.2023.

Согласно пояснениям представителей ООО «Жилищные услуги» данных в ходе заседания Комиссии Архангельского УФАС России описание объекта закупки

было разработано недостаточно, а именно: по смете Подрядчик обязан спилить 7 деревьев, однако, по желанию Заказчика было спилено 10 деревьев и выкорчеваны пни от ранее вырубленных старых деревьев.

По указанию Заказчика Подрядчиком были подготовлены площади для расположения площадок, произведена отсыпка, выравнивание грунта. Затем Заказчик попросил перенести расположение маленькой площадки, так как на данном участке были проложены водопроводные сети. На новом участке находилось большое количество мусора, который остался после работы другого подрядчика, Обществу пришлось за свой счет перевести мусор. Общество повторно произвело расширение площади, отсыпку и так далее для маленькой площадки без увеличения стоимости работ. Из этого следует, что Заказчик на момент проведения работ не имел конкретного решения о месте расположения элементов благоустройства.

Описанием объекта закупки предусмотрено озеленение территории, однако какая-либо схема (эскиз) расположения места посадки новых деревьев и кустарников, в составе Извещения отсутствовал. Зеленые насаждения не были закуплены, так как Заказчик не смог определиться, какие виды растений необходимы.

Территория, на которой расположено здание школы, является сырой, поэтому для ее отсыпки потребовалось вдвое больше грунта и щебня, чем обозначено в смете.

В процессе выполнения работ ООО «Энергия Севера» был поврежден бордюр, полностью разъезжена тяжелой автотранспортной техникой территория. Из письма Заказчика следует, что ООО «Энергия Севера» восстановило нарушенные элементы, однако, это было сделано ненадлежащим образом, поэтому ООО «Жилищные услуги» переделывало данную работу.

После того, как в ноябре 2022 года выпал снег, ООО «Жилищные услуги» приняло решение приостановить работы из-за погодных условий.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в материалы дела представлены доказательства направления актов КС-2, КС-3 и исполнительной документации в адрес организации, осуществляющей строительный контроль, посредством электронной почты (17.01.2023, 13.02.2023, 17.02.2023, 20.02.2023). Акты КС-2, КС-3 составлены на сумму 2 896 206,64 рублей. Кроме того, ООО «Жилищные услуги» представили исправленную исполнительную документацию с учетом замечаний от 23.02.2023, выданных ООО «СК-Строй».

Кроме того, в состав Извещения был включен лишь локальный сметный расчет, однако, какая-либо рабочая или проектная документация, схема, эскиз отсутствовали, что значительно затруднило выполнение работ для Подрядчика по Контракту.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения подрядчика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Вышеуказанные обстоятельства могут свидетельствовать об отсутствии виновного поведения Общества при исполнении контракта, однако разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Комиссия Архангельского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе», в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации

закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Ни ФЗ «О контрактной системе», ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям ФЗ «О контрактной системе».

В рассматриваемом случае Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия ООО «Жилищные услуги» были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Контракта.

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, участвующими в деле лицами не представлено, ООО «Жилищные услуги» не может быть признан недобросовестным исполнителем в смысле приведенных выше положений ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, Комиссии Архангельского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений в отношении ООО «Жилищные услуги» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Заслушав доводы представителей Подрядчика и Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий ООО «Жилищные услуги», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о совершении Подрядчиком действий, направленных на исполнение обязательств по Контракту. Сведения в отношении ООО «Жилищные услуги» включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МБОУ «Средняя школа № 7 города Няндомы» в отношении ООО «Жилищные услуги» (164110, Архангельская область, г. Каргополь, ул. Победы, д. 14, ИНН 2911006000), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Д.С. Романова

Ю.В. Пахатина