

Заказчику –

МКУ Уссурийского городского
округа «Служба единого заказчика
– застройщика»

ул. Ленина, д. 92, г. Уссурийск,
Приморский край, 692519

АО «Уссурийское предприятие
тепловых сетей»

ул. Фрунзе, д. 26, г. Уссурийск,
Приморский край, 692519

РЕШЕНИЕ РНП № 25-472/04-2023

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

19 декабря 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>. – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение МКУ «Служба единого заказчика –
застройщика» о включении сведений об АО «Уссурийское предприятие
тепловых сетей» в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: <...> – представитель по доверенности;

от АО «Уссурийское предприятие тепловых сетей»: <...> – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение МКУ «Служба единого заказчика – застройщика» о включении сведений об АО «Уссурийское предприятие тепловых сетей» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог, а именно ямочный ремонт асфальтобетонных покрытий, расположенных в г. Уссурийске (в летне-осенний периоды 2023 года) (извещение № [0320300031123000137](#)).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

24.07.2023 Заказчиком размещено извещение № [0320300031123000137](#) о проведении запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог, а именно ямочный ремонт асфальтобетонных покрытий, расположенных в г. Уссурийске (в летне-осенний периоды 2023 года).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 17.08.2023 № [ИЭА1](#) победителем было признано АО «Уссурийское предприятие тепловых сетей».

22.08.2023 года между МКУ «Служба единого заказчика – застройщика» (далее – Заказчик) и АО «Уссурийское предприятие тепловых сетей» (далее – Подрядчик) был заключен муниципальный контракт № 231/137 на выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог, а именно ямочный ремонт асфальтобетонных покрытий, расположенных в г. Уссурийске (в летне-осенний периоды 2023 года) (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства по выполнению работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог, а именно ямочный ремонт асфальтобетонных покрытий, расположенных в г. Уссурийске (в летне-осенний периоды 2023 года), в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 настоящему Контракту), Заявкой на выполнение работ (Приложение № 2

к настоящему контракту), локальным ресурсным сметным расчетом (Приложение № 3 к настоящему контракту).

В соответствии с пунктом 4.1. Контракта, срок выполнения работ: со дня заключения контракта по 31.10.2023 года включительно.

В соответствии с п. 4.4 Контракта состав, период и объем работ определяется заявкой на выполнение работ (Приложение № 2 к настоящему контракту). Заявка составляется на каждый вид работ, указанный в Техническом задании (Приложение № 1) Контракта.

В соответствии приложением № 2 к контракту в адрес АО «УПТС» направлялись заявки на выполнение работ по ямочному ремонту в г. Уссурийске: исх. № 09-02/8667 от 02.10.2023 года, исх. № 09-02/8622 от 24.10.2023 года, исх. № 09-02/7006 от 04.09.2023 года, исх. № 09-02/8558 от 20.10.2023 года, исх. № 09-02/7657 от 26.09.2023 года, исх. № 09-02/7602 от 22.09.2023 года, исх. № 09-022/7125 от 07.09.2023 года, исх. № 09-02/7124 от 07.09.2023 года исх. № 09-02/8002 от 04.10.2023 года, исх. №09-02/8560 от 20.10.2023 года, исх. № 09-02/8559 от 20.10.2023 года, исх. № 09-02/6925 от 31.08.2023 года.

В соответствии с направленными заявками Подрядчику было необходимо выполнить работы по улицам: ул. Московская от ул. Воровского до ул. Владивостокское шоссе, ул. Агеева в районе дома № 56 «В», ул. Чичерина от ул. Краснознаменная до ул. Первомайская, ул. Выгонная от ул. Чичерина до ул. Александра Францева, ул. Первомайская от ул. Чичерина до дома № 16 по ул. Первомайская, ул. Русская в районе дома № 4, ул. Пионерская от ул. Краснознаменная до ул. Кирова, ул. 1-ая Шахтерская, ул. 2-ая Шахтерская, ул. Теодора Тихого, Тоннель ул. Чичерина, ул. Заречная от ул. Промышленная до ул. Владивостокское шоссе, ул. Раковская от дома № 2 «Б» до дома № 2, ул. Кирова от ул. Амурская до ул. Пионерская, ул. Первомайская от ул. Вокзальная дамба до ул. Пушкина, ул. Агеева от ул. Некрасова до ул. Ленинградская, Заезд на стоянку расположенную по адресу ул. Ленина № 110, ул. Высотная от дома № 1 до дома № 19, ул. Литочевского от дома № 8 до дома № 21, ул. Общественная в районе дома № 101, ул. Сибирцева от ул. Ленина до ул. Некрасова, ул. Дзержинского между домом № 25 и № 29, Дорога в микрорайон Загородное от ул. Ивасика, ул. Раздольная в районе дома № 10 «А», Перекресток ул. Волочаевская и ул. Пролетарская, ул. Маяковская в районе дома № 41, ул. Лермонтова, ул. Мельничная в районе дома № 3, ул. Некрасова в районе дома № 221, в установленных в заявках сроки.

В соответствии с п. 5.2.8 Контракта должностными лицами МКУ «СЕЗЗ» не однократно осуществлялись выезды на места, где в соответствии с

Заявками Подрядчиком должны были быть произведены работы, фиксировалось отсутствие выполнения работ, или некачественное выполнение работ (акты от 18.09.2023 года, 27.09.2023 года, 06.10.2023 года, 24.10.2023 года, 26.10.2023 года).

В адрес АО «УПТС» направлялись неоднократные требования о необходимости устранения выявленных недостатков и необходимости приступить к выполнению работ по заявкам, с установлением конкретных сроков устранения (Требования от 21.09.2023 года № 09-02/7548, 26.10.2023 года № 09-02/8725, 0902/8803 от 27.10.2023 года).

16.11.2023 года должностными лицами МКУ «СЕЗЗ» был осуществлен выезд на места, где в соответствии с заявками Подрядчиком должны были быть произведены работы.

По результатам выезда, Заказчиком был составлен акт с проведением фотосъемки, которым зафиксировано, что Подрядчик не приступил к выполнению работ на автомобильных дорогах по: ул. Агеева в районе дома № 56. «В», ул. Чичерина от ул. Краснознаменная до ул. Первомайская, ул. Первомайская от ул. Чичерина до дома № 16 по ул. Первомайская, ул. Пионерская от ул. Краснознаменная до ул. Кирова, Тоннель ул. Чичерина, ул. Кирова от ул. Амурская до ул. Пионерская, ул. Первомайская от ул. Вокзальная дамба до ул. Пушкина, ул. Агеева от ул. Некрасова до ул. Ленинградская, Заезд на стоянку расположенную по адресу ул. Ленина № 110, ул. Литочевского от дома № 8 до дома № 21, ул. Общественная в районе дома № 101, ул. Сибирцева от ул. Ленина до ул. Некрасова, ул. Дзержинского между домом № 25 и № 29, Дорога в микрорайон Загородное от ул. Ивасика, ул. Раздольная в районе дома № 1 О «А», Перекресток ул. Волочасвская и ул. Пролетарская, ул. Маяковская в районе дома № 41, ул. Лермонтова, ул. Мельничная в районе дома № 3, ул. Некрасова в районе дома №:1 221.

Также актом зафиксировано, что работы выполнены не качественно, в том числе на некоторых дорогах не в полном объеме по: ул. Московская от ул. Воровского до ул. Владивостокское шоссе, ул. Выгонная от ул. Чичерина до ул. Александра Францева, ул. Русская в районе дома №4, ул. 1-ая Шахтерская, ул. 2-ая Шахтерская, ул. Теодора Тихого, ул. Заречная от ул. Промышленная до ул. Владивостокское шоссе, ул. Раковская от дома № 2 «Б» до дома № 2 ул. Высотная от дома № 1 до дома № 19.

Согласно части 9 статьи 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.

Согласно пункту 11.1. Контракта, настоящий Контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей 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 настоящего 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 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с

даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

29.11.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

12.12.2023 – дата расторжения контракта.

Помимо указанных Заказчиком обстоятельств, Комиссией установлено следующее.

Согласно согласованных и принятых Заказчиком акта о приемке выполненных работ от 30.09.2023 (форма КС-2), справки (форма КС-3) и акта о приемке выполненных работ от 31.10.2023 (форма КС-2), справки (форма КС-3) за отчетный период с 01.09.2023 по 31.10.2023 АО «УПТС» выполнила работ на общую сумму 3 487 882, 29 рублей.

АО «УПТС» не выполнило работы по ямочному ремонту в полном объеме по причинам возникших обстоятельств в период действия контракта.

Постановлением Губернатора Приморского края от 15.08.2023 № 45-пг, с учетом последствий крупномасштабного наводнения на территории Приморского края после прохождения тайфуна «KHANUN», обстановка в ряде территорий Приморского края, в том числе Уссурийского городского округа, признана чрезвычайной ситуацией регионального характера. Данное постановление распространяло своё действие на правоотношения сложившиеся с 12.08.2023.

В результате последствий стихии АО «УПТС» выполняло задания МКУ Уссурийского городского округа «Управления по делам ГОЧС» по выполнению неотложных аварийновосстановительных работы по ликвидации последствий ЧС, возникшей в результате проливных дождей.

Так, по муниципальному контракту №38 от 27.07.2023 были выполнены работы по демонтажу мотопомпы в районе «Семи ветров» ул. Раздольная, согласно справки о стоимости выполненных работ (КС-3) и счет-фактуры № 1313 от 12.09.2023 на сумму 59 040, 48 рублей.

Так же по муниципальным контрактам:

- № 95 от 19.09.2023 выполнены аварийно-восстановительные работы по адресу г.Уссурийск, с.Алексея-Никольское, ул.Колхозная в границах от зернотока до кладбища (нумерация объектов с №1 до №23), согласно справки о стоимости выполненных работ (КС-3) и счет-фактуры №1360 от 20.09.2023 на сумму 1 292 859, 46 рублей;

- № 96 от 19.09.2023 выполнены неотложные аварийно-восстановительные работы по восстановлению дорожного полотна по адресу г.Уссурийск, с. Алексее-Никольское, ул. Кооперативная в границах от ж.д.1 до ж.д.2, согласно справки о стоимости выполненных работ (КС-3) и счет-фактуры № 1361 от 20.09.2023 на сумму 2 147 206, 03 рублей;

- № 104 от 25.09.2023 выполнены неотложные аварийно-восстановительные работы по восстановлению дорожного полотна на объектах в г.Уссурийске: ул. Есенина,46А; ул. Уссурийская, 30/4; ул. Достоевского, 3; ул. Васильковская, 13; ул. Ивасика, 2Б - 14; ул. Солдатская, 17 - 19; ул. Владивостокское шоссе, согласно справок о стоимости выполненных работ (КС-3) и счет-фактуры № 1458 от 05.10.2023 на общую сумму 1 573 365, 62 рублей.

Кроме того, в августе месяце 2023 года, так же, попали в зону потопления территории и здания котельных АО «УПТС», в количестве 7-и объектов, а именно: в г. Уссурийске, котельная № 13 по ул. Раздольная, 4д-1, котельная № 16 по ул. Тургенева, 150-а, котельная № 74 по ул. Раковская, в п. Тимирязевский котельная № 44 по ул. Воложенина, 26-в и котельная № 68 по ул. Михайловское шоссе, 1-а, в с. Красный Яр котельная № 47 по ул. Луговая,19, в с. Пуциловка котельная № 58 по ул. Советская, 3-а.

По указанным котельным в аварийном режиме производились работы по устранению последствий затопления территорий и зданий, с целью восстановить работоспособность котельных к отопительному сезону (15.10.2023).

Выполнение неотложных аварийно-восстановительных работ по ликвидации последствий ЧС производились силами и техническими средствами АО «УПТС», в связи с этим АО «УПТС» не обладало дополнительными человеческими ресурсами и техническими средствами на выполнения всех работ по контракту от 22.08.2023 года № 231/137.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок 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.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий, как признание общества недобросовестным подрядчиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия

заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

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

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях 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, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об АО «Уссурийское предприятие тепловых сетей» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>