

**Дело № РНП-29-145**

**029/06/104-961/2023**

Заказчик:

**Управление муниципального имущества администрации Плесецкого  
муниципального округа**

164262, Архангельская область, Плесецкий район, пос. Плесецк, ул. Ленина,  
д. 33

E-mail: roumi2915@yandex.ru, roumi@plesadm.ru

Участник закупки:

Акционерное Общество «Авиапромстрой»

107078, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Красносельский,  
Новорязанская ул., д.16/11, стр. 1, помещ. 14/5

E-mail: tender@apsgk.ru

**РЕШЕНИЕ**

11 октября 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:**

Цакулов Ю.Г. Руководитель Управления;

**Члены комиссии:**

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;  
Вижевцева С.Н. Ведущий 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: Худякова Н.В. (распоряжение от 25.04.2023 № 94-рл);

Участника закупки: Моргунковой Н.О. (доверенность от 10.10.2023).

**УСТАНОВИЛА:**

04 октября 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение Управления муниципального имущества администрации Плесецкого муниципального округа (далее - Заказчик) о включении сведений об Акционерном обществе «Авиапромстрой» в Реестр недобросовестных поставщиков.

**Содержание обращения:**

Согласно обращению Заказчика, государственный контракт от 05.05.2022 № 0124200000622001633 на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта капитального строительства «Общеобразовательная школа на 240 мест Плесецкий район, пос. Оксовский, ул. Восточная» (извещение № 0124200000622001633), заключенный с Акционерным обществом «Авиапромстрой», расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного 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.**

31.03.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 0124200000622001633 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта капитального строительства «Общеобразовательная школа на 240 мест Плесецкий район, пос. Оксовский, ул. Восточная» (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 443 266 231,12 руб.

22.04.2022 по результатам проведенной процедуры конкурса победителем был признан участник закупки – Акционерное общество «Авиапромстрой», предложивший цену контракта 429 968 244,19 руб.

05.05.2022 между Заказчиком и Акционерным обществом «Авиапромстрой» (далее – Подрядчик, Общество) заключен государственный контракт № 0124200000622001633 (далее – Контракт) на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта капитального строительства «Общеобразовательная школа на 240 мест Плесецкий район, пос. Оксовский, ул.

Восточная».

В соответствии с пунктом 3.3 Контракта: «окончание выполнения работ:

- предоставление проектной документации с положительным заключением государственной экспертизы – не позднее 01 сентября 2022 года с учётом подписания всех документов о приёмке;

- завершение строительства и ввод объекта в эксплуатацию – не позднее 01 декабря 2023 года с учётом подписания всех документов о приёмке».

Пунктами 2.4 и 2.5 Контракта установлено следующее:

«2.4. Сметная стоимость строительства, включая затраты на проектно-изыскательские работы (в ценах соответствующих лет) с учетом распределения объемов работ в пределах срока исполнения контракта по годам в соответствии с подготовленной проектной документацией не должна превышать цены контракта, установленной по результатам открытого конкурса в электронной форме, указанную в пункте 2.2 настоящего Контракта.

2.5. Подрядчик не вправе требовать увеличения цены Контракта, а Заказчик ее уменьшения, в том числе в случае, когда в момент заключения Контракта исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов».

В соответствии с пунктом 2.10.1 Контракта и дополнительным соглашением № 6 от 17.10.2022: «Аванс предусмотрен в размере 30% от цены Контракта, но не более доведенных лимитов бюджетных обязательств на соответствующий финансовый год. Выплата аванса осуществляется на основании выставленного Подрядчиком счета в течение 10 (Десяти) рабочих дней.

Аванс может предоставляться частями или путем разовой выплаты. С каждого платежа за выполненные работы 30% удерживаются в счет погашения аванса.

Зачет аванса в полном объеме осуществляется при оплате по последнему Акту о приемке выполненных работ (Приложение №3 к Контракту) (далее – документ о приемке).

При необходимости по согласованию Сторон возможно произвести зачет аванса свыше 30% от документа о приемке с приложенными актом выполненных работ формы КС-2, справкой о стоимости выполненных работ формы КС-3.

Аванс не выплачивается, если Контракт будет заключен с участником, который снизил начальную (максимальную) цену контракта на 25% и более».

25.05.2022 Подрядчиком заключен договор субподряда № 0124200000622001633/АПС-ФОР с ООО «ФОРА» на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта капитального строительства «Общеобразовательная школа на 240 мест Плесецкий район, пос. Оксовский, ул. Восточная.

13.07.2022 платежным поручением № 715198, 18.08.2022 платежным поручением № 212338, 31.10.2022 платежным поручением № 820388, 23.12.2022 платежными

поручениями № 438377 и № 438378 Заказчик произвел выплату аванса на основании выставленных Подрядчиком счетов на общую сумму 114 127 449,90 руб.

Согласно материалам дела, 20.10.2022 по накладной № 12 Заказчиком был получен комплект проектной документации с положительным заключением государственной экспертизы № 29-1-1-3-061867-2022 от 29.08.2022.

13.12.2022 Заказчик направил Подрядчику письмо № 4231, в котором выставил штраф в размере 2 249 481,22 руб. за ненадлежащее исполнение Контракта, а именно:

- в нарушение пункта 6.1.3.1 Контракта заявление Подрядчика о передаче в пользование земельного участка подано лишь 04.07.2022;

- в нарушение пункта 3.3 Контракта проектная документация с положительным заключением государственной экспертизы получена Заказчиком только 20.10.2022;

- Подрядчиком в нарушение пункта 6.1.4.11 Контракта не установлен на строительной площадке паспорт объекта (информационный щит);

- в нарушение пункта 6.1.4.21 Контракта Подрядчик не предоставляет Заказчику в срок до 03 и 18 числа каждого месяца документацию по учету работ в капитальном строительстве.

03.05.2023 Заказчик направил Подрядчику письмо № 1106, в котором выставил штраф в размере 100 000,00 руб. за нарушение Подрядчиком пункта 6.1.4.7 Контракта, выразившееся в необеспечении видеонаблюдения за строительством объекта.

17.05.2023 Заказчиком приняты проектные работы, инженерные изыскания по акту от 05.05.2023 № 1 на сумму 4 063 450,32 руб., а также работы по акту от 05.05.2023 № 2 на сумму 8 688 323,29 руб., в том числе: демонтаж здания раздевалок, подготовительные работы, устройство фундаментов школы, срезка растительного слоя с вывозом.

26.06.2023 Заказчиком приняты работы по акту от 22.06.2023 № 3 на сумму 13 961 306,52 руб., в том числе: устройство фундаментов гаража, разработка грунта по объектам наружный водопровод и наружная канализация, установка блоков стен подвалов.

Оплата за выполненные работы по данным актам была произведена 19.05.2023 платежными поручениями № 862022 и № 862023, а также 28.06.2023 платежным поручением № 277339 с удержанием с каждого платежа за выполненные работы 30% в счет погашения аванса.

Вместе с тем, 21.06.2023 по платежному поручению № 223106, 13.07.2023 платежным поручением № 403103 Заказчик произвел выплату аванса на основании выставленных Подрядчиком счетов на общую сумму 7 604 553,60 руб.

22.08.2023 Заказчик направил Обществу письмо № 2327, в котором потребовал ускорить производство работ на объекте и указал на сумму неотработанного аванса по Контракту в размере 113 718 079,45 руб.

22.09.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с ненадлежащим исполнением Подрядчиком обязательств по Контракту: «Подрядчиком нарушены сроки утвержденного графика производства работ ... Численность рабочих специалистов и темпы производства работ на объекте свидетельствуют о невозможности сдачи объекта капитального строительства в эксплуатацию в указанные сроки».

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 22.09.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 22.09.2023 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 22.09.2023 12:16 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 22.09.2023.

28.09.2023 письмом № 09/2803 Подрядчиком направлены возражения на решение Заказчика от 22.09.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта, согласно которым отсутствие увеличения цены Контракта согласно положительному заключению государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости повлекло за собой дефицит оборотных средств у Подрядчика, и как следствие, отставание от календарного графика выполнения работ.

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 03.10.2023, что подтверждается размещенной 03.10.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 3292000996022000005, 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 – 04.10.2023.

Согласно пояснениям, АО «Авиапромстрой» не смогло своевременно исполнить Контракт в силу следующих обстоятельств.

Заказчик при разработке Подрядчиком котлована предоставил земельный участок (дополнительные площади) для временного размещения излишков грунта с существенной задержкой, что повлияло на сроки выполнения подготовительных работ. При этом Общество неоднократно направляло письма Заказчику с соответствующей просьбой (исходящие письма № 11/3002 от 30.11.2022, № 12/1202 от 12.12.2022).

В рамках исполнения Контракта субподрядчиком была разработана проектно-сметная документация и получено положительное заключение государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости № 29-1-1-2-012279-2023 от 15.03.2023, в соответствии с которым стоимость строительства составила 545 406 990 руб., что более чем на 100 миллионов рублей превышает цену Контракта.

Подрядчик в письмах № 03/2305 от 23.03.2023 и № 04/1004 от 10.04.2023 предлагал Заказчику заключить дополнительное соглашение об увеличении цены Контракта. Однако Заказчик оставил данный вопрос без рассмотрения.

В связи с данным обстоятельством выполняемые Подрядчиком работы

оплачивались ниже фактической стоимости работ. Отсутствие увеличенной сметы работ повлекло за собой дефицит оборотных средств у Подрядчика.

В свою очередь представитель Заказчик пояснил, что в соответствии с пунктами 2.4 и 2.5 Контракта оснований для увеличения цены Контракта нет.

Кроме того, представитель Заказчика указал, что работы по Контракту выполнены Обществом не более чем 25 % всего объема строительства, и после принятия Заказчиком решения об одностороннем расторжении Контракта Подрядчик не ускорил ход строительства объекта.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из указанного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать указанному Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения контракта, Подрядчик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

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 поставщика 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.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в проекте контракта, размещенного в составе Извещения, и в подписанном контракте № 0124200000622001633 от 05.05.2022 четко установлен срок окончания выполнения работ. Таким образом, Общество до начала производства работ обладало полной информацией о сроках и месте выполнения работ. Заключив контракт, Подрядчик принял на себя все связанные с исполнением контракта предпринимательские риски, а также обладал всей информацией о своих обязанностях, в том числе о необходимости предоставления графика выполнения работ, заключения договора на безвозмездное пользование земельным участком, получение различных согласований, технических условий. Однако, данные обязательства были выполнены либо с задержкой, либо не выполнены. Данный факт безусловно свидетельствует о недобросовестности Подрядчика.

Вместе с тем, согласно информации об исполнении Контракта из ЕИС, работы выполнены Подрядчиком на сумму 26 713 080,13 руб., что составляет 6,2 % от цены Контракта. Кроме того, Заказчиком выплачена Обществу сумма аванса в размере 113 718 079,45 руб.

Заслушав доводы представителей Подрядчика и Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий АО «Авиапромстрой», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о недобросовестных действиях Общества, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении АО «Авиапромстрой» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

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. Включить сведения, представленные Заказчиком - Управлением муниципального имущества администрации Плесецкого муниципального округа, в отношении Акционерного общества «Авиапромстрой» (107078, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Красносельский, Новорязанская ул., д.16/11, стр. 1, помещ. 14/5, ИНН 7708728600, КПП 770801001; лицо, исполняющее функции единоличного

исполнительного органа участника такого аукциона - Явшев Денис Викторович, ИНН 890305909897; участник (член) корпоративного юридического лица, способный оказывать влияние на деятельность этого юридического лица – Збарская Кристина Георгиевна, ИНН 772075412680) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 05.05.2022 № 0124200000622001633 на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта капитального строительства «Общеобразовательная школа на 240 мест Плесецкий район, пос. Оксовский, ул. Восточная» (извещение №0124200000622001633).

2. Датой включения сведений в отношении Акционерного общества «Авиапромстрой» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

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

Председатель Комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены Комиссии О.Е. Титова

**С.Н. Вижевцева**