



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Архангельской области**

ул. К.Либкнехта, 2, г.Архангельск, 163000
Тел.: (8182) 20-73-21, Факс: (8182) 21-54-45
e-mail: to29@fas.gov.ru

№ 04-03/3218
На № _____ от _____

Дело № РНП-29-152
029/06/104-818/2022

Заказчик:

МБОУ городского округа «Город
Архангельск» «Средняя школа № 22»
163000, Архангельская область, г.
Архангельск, пр. Советских космонавтов,
д. 69
E-mail: arh.mbou.sosh22-buh@yandex.ru,
secretar22@mail.ru

Участник закупки:

Акционерное общество
«ПромМонтажСтрой»
191180, г.Санкт-Петербург, ул.Гороховая,
д.67, лит.А, пом. 14Н
E-mail: pms_spb@mail.ru

РЕШЕНИЕ

12 сентября 2022 года

г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N 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:

Мальшева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Поддубная Ю.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Вижевцева С.Н. 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: Поповича П.Д. (доверенность от 09.09.2022 №02), Колотова Д.В. (доверенность от 09.09.2022 №01);

Участника закупки: Фликова Д.А. (доверенность от 08.09.2022), Торопова В.М. (доверенность от 08.09.2022);

УСТАНОВИЛА:

05 сентября 2022 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение МБОУ городского округа «Город Архангельск» «Средняя школа №22» (далее - Заказчик) о включении сведений об АО «ПромМонтажСтрой» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, муниципальный контракт от 11.05.2021 № 21001492 на выполнение работ по капитальному ремонту объекта социальной сферы, числящегося в казне муниципального образования "Город Архангельск": здания МБОУ СШ № 22 (извещение №0124200000621001492), заключенный с АО «ПромМонтажСтрой», расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального 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.

26.03.2021 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение №0124200000621001492 о проведении открытого конкурса и документация на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту объекта социальной сферы, числящегося в казне муниципального образования "Город Архангельск": здания МБОУ СШ № 22.

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 89 029 071,98 руб.

28.04.2021 по результатам проведенной процедуры конкурса победителем был признан участник закупки АО «ПромМонтажСтрой», предложивший цену контракта 84 310 531,00 руб.

11.05.2021 между Департаментом транспорта, строительства и городской инфраструктуры Администрации муниципального образования "Город Архангельск" (далее – Департамент) и Акционерным обществом «ПромМонтажСтрой» (далее – Подрядчик, Общество) заключен муниципальный контракт № 21001492 (далее – Контракт) на выполнение работ по капитальному ремонту объекта социальной сферы, числящегося в казне муниципального образования "Город Архангельск": здания МБОУ СШ № 22.

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта начало выполнения работы – с даты заключения контракта, окончание выполнения работ – не позднее 01 декабря 2021 года.

11.03.2022 согласно акта сдачи-приемки выполненных работ Департаментом были приняты работы по Контракту кроме работ по ремонту фасада. Вместе с тем, акты по форме КС-2 были подписаны Заказчиком и оплачены на сумму 58 108 710,65 руб.

12.04.2022 Департаментом была направлена в адрес Подрядчика претензия с требованием оплатить выставленные пени за нарушение сроков выполнения работ по Контракту.

24.06.2022 дополнительным соглашением к Контракту права и обязанности Департамента транспорта, строительства и городской инфраструктуры Администрации муниципального образования "Город Архангельск" по контракту перешли к МБОУ городского округа «Город Архангельск» «Средняя школа №22».

Подрядчиком 27.07.2022 в адрес Заказчика письмом №170/СШ22/2022 были направлены документы о выполнении работ по Контракту.

Письмом от 03.08.2022 № 01-26/131 Заказчик оставил данные документы без подписания и не принял работы ввиду несоответствия качества выполненных работ (штукатурный слой не соответствует требованиям Контракта).

12.08.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со

стороны Подрядчика Заказчика: «работы не выполнены в установленный контрактом срок и замечания не устранены».

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 12.08.2022 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 12.08.2022 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

Согласно пояснениям представителя Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России при попытке разместить решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в карточке контракта обнаружилась данная ошибка. Заказчик повторно 23.08.2022 разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 12.08.2022 в том разделе ЕИС, где необходимо.

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 23.08.2022.

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 02.09.2022, что подтверждается размещенной 04.09.2022 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 3290128442521000007, 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 - 07.09.2022.

Согласно пояснению представителя АО «ПромМонтажСтрой» объект закупки введен в эксплуатацию, используется по назначению, школой осуществляется деятельность в полном объеме, с 01.09.2022 проводятся занятия для школьников в соответствии с учебной образовательной программой. Акты выполненных работ были подписаны Департаментом транспорта, строительства и городской инфраструктуры Администрации муниципального образования городского округа «Город Архангельск», т.е. изначальным заказчиком по контракту. Подрядчиком был сдан результат выполненных работ надлежащим образом. Выявленные замечания подрядчик готов устранить в рамках гарантийного случая, если в результате комиссионного обследования будет сделан вывод о том, что это является гарантийным случаем. Более того, новый заказчик по контракту и строительный контроль в лице ООО «Архстройзаказ» на протяжении июля и августа 2022 года отказывают Подрядчику в подписании актов выполненных работ, которые были в их адрес направлены подрядчиком повторно. Подрядчиком была проведена экспертиза штукатурного слоя, устанавливающая соответствие выполненных работ проекту (заключение №775-3-22 от 15.08.2022 года, выданное Бюро экспертиз и консультаций).

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.

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.

Кроме того, Подрядчиком направлено исковое заявление в суд о признании

незаконным решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (дело А05-9441/2022).

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».

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) Заказчиком не представлено, Акционерное общество «ПромМонтажСтрой» не может быть признано недобросовестным исполнителем в смысле приведенных выше положений ФЗ «О контрактной системе».

Заслушав доводы представителей Подрядчика и Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий АО «ПромМонтажСтрой», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о совершении Подрядчиком необходимых действий, направленных на исполнение обязательств по Контракту. Сведения в отношении АО «ПромМонтажСтрой» 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 городского округа «Город Архангельск» «Средняя школа № 22» в отношении Акционерное общество «ПромМонтажСтрой» (191180, г. Санкт-Петербург, ул. Гороховая, д. 67, лит. А, пом. 14Н, ИНН 780523543) 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

Члены Комиссии


О.С. Малышева


С.Н. Вижевцева


Ю.А. Поддубная

