



**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

№ 04-03/3846/23

На № _____ от _____

Дело № РНП-29-94
029/06/104-670/2023

Заказчик:

МБОУ «Средняя школа № 4 имени
Дважды Героя Советского Союза
Александра Осиповича Шабалина»
164840, Архангельская область, г. Онега,
пр. Коминтерна, д.64
E-mail: Kat530@yandex.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной
ответственностью "ВЕСТА"
163045, г. Архангельск, проезд К.С.
Бадигина, д.19, помещ.214
E-mail: product.nao@gmail.com,
westa2015@rambler.ru

РЕШЕНИЕ

17 июля 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:

Вижевцева С.Н. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Поддубная Ю.А. 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: Кузьминой О.П. (доверенность от 13.07.2023 № 103); Рудометова С.И. (приказ от 16.11.2018 № 66/к);

Участника закупки: Воробьева Р.Н. (доверенность от 14.07.2023); Шабалдо Б.В. (доверенность от 14.07.2023),

УСТАНОВИЛА:

11 июля 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение МБОУ «Средняя школа № 4 имени Дважды Героя Советского Союза Александра Осиповича Шабалина» (далее - Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 29.11.2022 № 13 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания филиала МБОУ " СШ №4 им. Дважды Героя Советского Союза А.О.Шабалина" Детский сад "Росинка" (извещение №0124300016422000282), заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью "ВЕСТА", 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.

09.11.2022 Уполномоченным органом – МКУ "Администрация муниципального образования "Онежский муниципальный район" на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение №0124300016422000282 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания филиала МБОУ " СШ №4 им. Дважды Героя Советского Союза А.О.Шабалина" Детский сад "Росинка" (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 2 727 066,00 руб.

18.11.2022 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки - Общество с ограниченной ответственностью "ВЕСТА", предложивший цену контракта 2 713 430,67 руб.

29.11.2022 между Заказчиком и Обществом с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" (далее – Подрядчик, Общество) заключен контракт № 13 (далее – Контракт) на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания филиала МБОУ " СШ №4 им. Дважды Героя Советского Союза А.О.Шабалина" Детский сад "Росинка".

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта сроки выполнения работ: с 01 июня 2023 года по 15 июля 2023 года.

Письмом от 17.05.2023 № 11 Подрядчик уведомил Заказчика о приостановке работ по Контракту в соответствии с пунктом 5.4.4 Контракта. В указанном письме Подрядчик сообщил о возникновении не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы, а именно: несоответствие существующей стяжки и слоя керамзита строительным нормам, нарушение уклона кровли согласно заключению эксперта №41/20 от 11.02.2020 и № 94/20 от 06.06.2020.

Письмом от 26.05.2023 № 256 Заказчик ответил, что существующим сметным расчетом и техническим заданием учтены замечания эксперта.

Письмом от 20.06.2023 № 12 Подрядчиком направлены инструментальные измерения, согласно которым поверхность кровли имеет отклонения от проектных значений, которые значительно превышают отклонения, выявленные экспертом.

26.06.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика: «По состоянию на 26.06.2023 Подрядчик не приступил к выполнению работ по Контракту».

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 Заказчика от 26.06.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 26.06.2023 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 26.06.2023 14:17 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 26.06.2023.

Частью 8 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичное условие установлено в пункте 9.1 Контракта.

Частью 19 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

26.06.2023 Подрядчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых исходили стороны при заключении контракта, с невозможностью продолжения работ по контракту без проведения дополнительных работ, существенно увеличивающих объем работ и материалов.

Согласно информации с официального сайта решение Подрядчика от 26.06.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 26.06.2023 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 26.06.2023 23:55 (МСК).

Письмом от 29.06.2023 № 14 Подрядчик выразил несогласие с расторжением Контракта со стороны Заказчика.

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 07.07.2023, что подтверждается размещенной 11.07.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью №3290600497822000010, 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 - 11.07.2023.

Согласно пояснению представителя Общества с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" при производстве подготовительных работ по контракту Подрядчиком были обнаружены результаты двух строительно-технических экспертиз (заключения эксперта № 41/20 от 11.02.2020 и №94/20 от 06.06.2020). В частности, в экспертизах указаны виды нарушений, проекта и действующих нормативных актов: «Низкая прочность стяжки кровли»; «Наличие строительного мусора в керамзитовой засыпки, отсутствие сортировки по фракциям: уложенный утеплитель замочен или толщина его менее проектной, зазоры между плитами уплотнителя заполнены строительным мусором, а не материалом того же объёмного веса, не обеспечена непрерывность теплоизоляционных слоёв»; «Недостаточная толщина стяжки. Отсутствие слоя полиэтиленовой пленки»; «Трещины на поверхности стяжки»; «Отсутствие пароизоляционного слоя»; «В ходе исследования установлено, что в засыпке присутствует наличие строительного мусора, а также наличие избыточной влаги (намокание) керамзита. Отсутствует сортировка по фракциям, что также является нарушением Классификатора основных видов дефектов в строительстве и промышленности строительных материалов», а также СП 71.13330.2017 Изоляционные и отделочные покрытия. Актуализированная редакция СНиП 3.04.01-87 (с Изменением № 1) и СП 71.13330.2017 Изоляционные и отделочные покрытия. Актуализированная редакция СНиП 3.04.01-87 (с Изменением № 1). Входе осмотра кровельного пирога экспертом также обнаружено частичное отсутствие пароизоляционной пленки».

Представитель Общества пояснил, что указанные несоответствия признаны экспертом критическими, не позволяющими нормальную эксплуатацию кровли. Производить работы по устройству выравнивающей стяжки и наплавлению изоляционных слоёв по данному основанию не имеет никакого смысла, поскольку выполненные по контракту работы будут так же деформированы и частично разрушены из-за несоответствующего строительным нормам основания (подстилающих слоёв).

О данной непригодности и о недоброкачестве предоставленного заказчиком основания кровли ООО «Веста» сообщило Заказчику письмом №11 от 17.05.23 (ещё до начала течения срока выполнения работ по контракту), которым на основании статьи 716 Гражданского Кодекса РФ, пункта 5.4.4 Контракта уведомили о приостановке работ по Контракту. До сведения Заказчика было доведено, что производство работ без замены существующего слоя керамзита, цементной стяжки и устройства пароизоляционной плёнки по всему периметру работ, не позволит устранить замечания, указанные в строительно-технических экспертизах, и не приведёт к желаемому Заказчиком результату. Кровля как же, как и до проведения работ, не будет соответствовать строительным нормам и правилам.

Подрядчиком было предложено заключить дополнительное соглашение к Контракту об изменении вида и объема работ, дополнить Ведомость объемов работами по демонтажу старой некачественной цементной стяжки, засыпки из керамзита и устройству нового кровельного «пирога».

Подрядчик письмом от 30.05.2023 пригласил на совместный осмотр представителя Заказчика для составления Акта передачи строительной площадки (в соответствии с пунктом 7.9 "СП 48.13330.2019. Свод правил. Организация строительства. СНиП 12-01-2004"), в котором будут отражены все выявленные несоответствия. Совместный осмотр, в результате которого, изложенные в экспертизах несоответствия были подтверждены состоялся, однако Акт передачи

строительной площадки Заказчиком подписан не был.

Являясь профессиональным участником строительного рынка, ООО «Веста» произвела дополнительные инструментальные измерения на кровле здания, результаты которых показали, что за период с момента проведения строительно-технических экспертиз состояние кровли изменилось в худшую сторону (произошла «просадка» подстилающих слоёв и горизонтальность уровня кровли сильно изменилась). В своём письме №12 от 20.06.23 Подрядчик привёл результаты измерений и довёл до сведения Заказчика негативные последствия выполнения его указаний по способу проведения работ. В данном письме Подрядчик предложил рассмотреть вопрос о расторжении контракта по соглашению сторон для проведения работ по изготовлению проекта на выполнение капитального ремонта кровли. Подрядчик своевременно приступил к выполнению работ по контракту. ООО «Веста» были заключены договоры на поставку необходимых для выполнения материалов, получены счета на оплату, в место проведения работ были командированы специалисты, снято жильё для проживания, были произведены (совместно с представителями Заказчика) осмотры состояния кровли, произведены инструментальные измерения состояния кровли, велась постоянная переписка с Заказчиком, работы по контракту были приостановлены подрядчиком. Заказчик достоверно знал о всех проводимых действиях подрядчика, о чём свидетельствует переписка сторон,

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.

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.

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 Общества с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Контракта.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют. Подрядчиком совершались действия, направленные на исполнение обязательств по Контракту. Сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" 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 № 4 имени Дважды Героя Советского Союза Александра Осиповича Шабалина» в отношении Общества с ограниченной ответственностью "ВЕСТА" (163045, г. Архангельск, проезд К.С. Бадигина, д.19, помещ.214, ИНН 2901261107), 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


С.Н. Вижевцева


Ю.А. Поддубная