ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Томской области

Адрес места нахождения: г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
Почтовый адрес: 634069, г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
тел. (3822) 51-50-61, факс (3822) 51-29-80
e-mail: to70@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ООО "АЛЬЯНС-СТРОЙ"
652785, ОБЛАСТЬ КЕМЕРОВСКАЯ ОБЛАСТЬ - КУЗБАСС, Г. ГУРЬЕВСК, УЛ. Р.ЛЮКСЕМБУРГ, Д. 64, ОФИС 2
gapoyan-70@mail.ru

Администрация Чаинского района Томской области
636400, Томская область, Чаинский район, с. Подгорное, ул. Ленинская, 11
tiaadm@tomsk.gov.ru

Решение 070/10/104-202/2023

Решение
по делу № 070/10/104-202/2023

07.03.2023 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по контролю законодательства о контрактной системе в сфере закупок, рассмотрению информации о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия Томского УФАС России, Комиссия), в составе:

председателя Комиссии:

Камалдиновой И.М. – начальника отдела контроля монополистической деятельности;

членов комиссии:

Лукьяненка К.К. – специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

Крыловой К.С., – специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности;

рассмотрев информацию (вх.№1623-ЭП/23 от 02.03.2023), направленную Администрацией Чаинского района Томской области (далее – Заказчик) и содержащую сведения об ООО «Альянс-Строй» (Далее – Общество, Подрядчик), победителе закупки в форме электронного аукциона «Капитальный ремонт здания МБОУ «Коломиногривская СОШ» по адресу: Томская область, Чаинский район, с.Коломинские Гривы, ул.Зеленая, д.27а» (извещение № 0165200003322000154), в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, с целью рассмотрения вопроса о включении сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков, при участии представителя Заказчика – Адамовой Е.А. (доверенность от 03.03.2023), при участии представителя Общества – Андреевой А.А. (доверенность от 03.03.2023), Гапоян Г.Р. (лица, имеющего действовать без доверенности),

УСТАНОВИЛА:

28.02.2023 Заказчик представил в Томское УФАС России в соответствии со ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 44-ФЗ, Закон о контрактной системе) сведения об Обществе для включения в Реестр.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта установила следующее:

20.04.2022 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС, Официальный сайт) размещено извещение об электронном аукционе «Капитальный ремонт здания МБОУ «Коломиногривская СОШ» по адресу: Томская область, Чаинский район, с.Коломинские Гривы, ул.Зеленая, д.27а» (извещение № 0165200003322000154) с начальной (максимальной) ценой 30 919 385,50 руб.

Пунктом 1 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядные строительные работы, предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

13.05.2022 Заказчик и Общество заключили муниципальный контракт № Ф.2022.008 (далее – Контракт).

Цена Контракта: 28 909 625,41 руб.

Согласно пункту 1.1 Контракта, Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязанность выполнить работы по капитальному ремонту здания МБОУ «Коломиногривская СОШ» по адресу: Томская область, Чаинский район, с.Коломинские Гривы, ул. Зеленая, д. 27а (далее – объект) в соответствии с рабочей документацией (приложение 1 к Контракту) (далее – работы), и сдать выполненные работы (их результат) Заказчику в установленные Контрактом срок, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы (их результат) в размере и в порядке, которые установлены Контрактом.

Согласно пункта 3.1 Контракта, Срок начала выполнения работ: с даты заключения Контракта.

Срок окончания выполнения работ: не позднее 10 декабря 2022 года.

В силу пункта 3.2 Контракта, место выполнения работ: Российская Федерация, Томская область, Чаинский район, с. Коломинские Гривы, ул. Зеленая, д. 27а.

Согласно пункта 5.1.1 Контракта, Подрядчик обязан выполнить все предусмотренные Контрактом работы в соответствии с условиями Контракта и сдать выполненные работы (их результат) Заказчику.

В соответствие с пунктом 5.1.2 Контракта, Подрядчик обязан обеспечить выполнение работ и их качество в полном соответствии с условиями Контракта, в том числе обеспечить выполнение работ необходимыми материалами и оборудованием.

Согласно пункта 5.1.4 Контракта, Подрядчик обязан вести с даты начала работ и до их завершения оформленные и заверенные в установленном порядке журнал учета выполненных работ и исполнительную документацию согласно требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствие с пунктом 5.1.5 Контракта, технические решения, принятые при выполнении работ, должны соответствовать требованиям экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и других норм, действующих на территории Российской

Федерации.

Согласно пункта 5.1.7 Контракта, Подрядчик обязан немедленно предупредить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- непригодности или недоброкачественности предоставленных Заказчиком материалов, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе выполнения работ;

- иных не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемых работ либо создают невозможность их завершения в срок.

В период с 13.05.2022 по 15.02.2023 Подрядчик не исполнил свои обязательства по Контракту.

Согласно пункта 10.1 Контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения Контракта в соответствии с частями 8-11, 13-19, 21-23 и 25 статьи 95 Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Заказчик принял решение об одностороннем отказе 16.02.2023.

В силу части 12.1. статьи 95 Закона о Контрактной системе, 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)

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.

16.02.2023 Заказчик разместил в ЕИС решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно сведениям из ЕИС указанное решение было получено Обществом 16.02.2023.

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.

27.02.2023 - дата вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

28.02.2023 Заказчиком в Томское УФАС России направлена информация (вх. №1623-ЭП/23 от 02.03.2023) для рассмотрения вопроса о включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом от исполнения Контракта.

Сроки направления информации об Обществе в Томское УФАС России, установленные частью 16 статьи 95 Закона 44-ФЗ, Заказчиком не нарушены.

В ходе заседания Комиссия изучила документы и пояснения, предоставленные Заказчиком и Обществом и установила следующее.

Представитель Заказчика сообщил, что ООО «Альянс-Строй» ни разу не предупреждал Заказчика об обнаружении каких-либо обстоятельств, не зависящих от Подрядчика, которые могут грозить годности или прочности результатов выполняемых работ или об иных обстоятельствах.

При этом Заказчиком направлялись требования в адрес Общество об устранении недостатков (№01/02-01-705 от 13.07.2022, №01/02-01-718 от 20.07.2022) в срок до 22.07.2022. Согласно пояснениям Заказчика требования устранены частично.

В адрес Заказчика Подрядчик направил акты приемки работ №1 по 5 от 30.11.2022, №6-7 от 23.12.2022.

Заказчиком было отказано в приемке работ, мотивировочным отказом от 29.12.2022 №01/02-01-1172; от 18.1.2023 №01/02-01-45.

Представитель Общества на заседании Комиссии Томского УФАС России сообщил, что Подрядчик направил в адрес Заказчика письмо (№1 от 02.12.2022) о приостановке работ, до согласования с Заказчиком вопросов и исполнения Заказчиком встречных обязательств. Кроме этого для полного исполнения обязательств по Контракту Подрядчиком закуплено материалов больше чем сумма аванса, а также Подрядчиком заключены и оплачены договоры на выполнение электромонтажных работ на объекте Заказчика и договор на капитальный ремонт системы отопления на объекте Заказчика.

Помимо этого, Общество сообщало о причинах по срокам и просило Заказчика согласовать замену материалов, а также подписать дополнительное соглашение о продление срока исполнения работ по Контракту (дополнительно соглашение №2 от

10.11.2022), дать разъяснения и оказать содействие и совершить встречные обязательства по Контракту.

В подтверждение своих доводов Общество и Заказчик предоставили письма, которые приобщены к материалам дела.

В ходе заседания Комиссия изучила документы, предоставленные Заказчиком, из ходя предоставленных документов следует, что Обществом предпринимались попытки к выполнению работ, предусмотренные Контрактом, что подтверждается графиком работ, согласно которому работы выполнялись по очередности. Кроме этого, Подрядчиком направлялись письма в адрес Заказчика, что свидетельствует о намерении исполнитель свои обязательства по Контракту. Нарушения, выявленные Заказчиком, устранялись Обществом. К тому же, Обществом представлены фотографии выполненных работ, которые подтверждают исполнение части обязательств по Контракту.

Комиссия Томского УФАС России считает, что возникшие в ходе исполнения Контракта разногласия сторон не свидетельствуют о недобросовестном поведении Исполнителя, направленном на намеренный срыв исполнения контракта.

На основании вышеизложенного, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу об отсутствии недобросовестного поведения Общества при исполнении Контракта.

В силу пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила), являющихся приложением к Постановлению Правительства РФ 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее – Постановление №1078), орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

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

в) 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 введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными)

учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры 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.

В связи с вышеизложенным Комиссия установила следующее:

1. Нарушения, предусмотренные подпунктом «а» пункта 15 Правил, утвержденных Постановлением №1078, в действиях Заказчика в ходе заседания Комиссии не установлены. Требования к порядку и принятию решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направлению его поставщику и размещению в единой информационной системе Заказчиком соблюдены;

2. Факты существенного нарушения Подрядчиком условий контракта не находят своего подтверждения, поскольку в ходе заседания Комиссией было установлено, что Подрядчик не приступал к работам по причине установления неблагоприятных погодных условий, препятствующих началу выполнения работ, а именно замене окон. Подрядчик уведомил Заказчика о приостановлении работ по Контракту, в последующем обращался с просьбой предоставить доступ на объект, что может свидетельствовать о намерении исполнить Контракт;

3. Подрядчиком предоставлена информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 99 Закона 44-ФЗ Федеральная антимонопольная служба является органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок. Контроль в сфере закупок осуществляется в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой публичной ответственности установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения закупок.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений.

Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в ч. 1 ст. 1 Закона 44-ФЗ, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта расторжения государственного контракта, а в рамках выполнения возложенной на

него функции 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 информации о заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контакта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Ни Закон 44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Вместе с тем, присутствие разногласий в процессе производства работ, а также при их приемке и оплате свидетельствует о наличии гражданско-правового спора у сторон Контракта, возникшего при его исполнении.

При этом с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным Законом.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Обоснованность и правомерность тех или иных действий сторон, связанных с исполнением рассматриваемого Контракта, может быть оценена в рамках конкретного гражданско-правового спора по итогам рассмотрения, которого могут быть сделаны выводы о необходимости применения соответствующих гражданско-правовых последствий.

Комиссия, изучив и проверив предоставленную информацию и документы, пришла к выводу о возможности не включения сведений об ООО «Альянс-Строй» (ИНН 4202053958) в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 104 Закона 44-ФЗ, Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Альянс-Строй» (652785, Кемеровская обл. – Кузбасс, г. Гурьевск, ул. Р. Люксенбург, д.64, офис 2, ИНН 4202053958) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2023-1759

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

Председатель Комиссии И.М. Камалдинова

Члены Комиссии: К.К. Лукьяненок

К.С. Крылова

2023-1759