Заказчик: Администрация муниципального образования «Жигаловский район»
666402, Иркутская обл, Жигаловский р-н, Жигалово рп, УЛ Советская, 25
secretar@irmail.ru

Участник закупки: Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна»
664005, Иркутская область, г.о. город Иркутск, г Иркутск, ул 4-я Железнодорожная, д. 57
ИНН: 0326477649
fortuna_stroy@mail.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 29 мая 2024 года.
Полный текст решения изготовлен 30 мая 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии»»,

члены Комиссии: «»;

с участием директора Общества с ограниченной ответственностью «Фортуна» (далее — ООО «Фортуна», Общество, Исполнитель, Участник закупки, Победитель электронного аукциона) «» Администрации муниципального образования «Жигаловский район» (далее — заказчик) — «».,

рассмотрев обращение заказчика о включении сведений в отношении Общества в реестр недобросовестных поставщиков, и в результате осуществления внеплановой проверки 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 – Федеральный закон № 44-ФЗ), Постановлением 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1078),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее - Иркутское УФАС России) от заказчика поступило обращение о

включении сведений в отношении ООО «Фортуна» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 08.082023. № 17 на выполнение работ по строительству культурно-досугового центра, расположенный по адресу: Иркутская область, р.п. Жигалово, ул. Весенняя, 10.

ООО «Фортуна» представлены письменные пояснения об обстоятельствах, послуживших основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, согласно которым не уклонялось от исполнения контракта.

Порядок рассмотрения обращения о включении сведений в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлен ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, а также Постановлением Правительства РФ № 1078.

Часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ № 1078, Приказом Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007 № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

В соответствии с ч. 7 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

14 июля 203 года Заказчиков в ЕИС размещено извещение о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству культурно-досугового центра, расположенный по адресу: Иркутская область, р.п. Жигалово, ул. Весенняя, 10.

Начальная (максимальная) цена контракта - 522 270 299 рублей 31 копеек.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.07.2023 №ИЭА1 победителем признано ООО «Фортуна», заявка № 114661685.

08 августа 2023 года между Заказчиком и участником закупки заключен контракт на сумму 464 820 565 рублей 55 копеек.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта «*Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить работы по строительству культурно-досугового центра, расположенный по адресу: Иркутская область, р.п. Жигалово, ул. Весенняя, 10. (далее – Объект) в объеме, установленном в Техническом задании (Приложение 1 к Контракту) (далее – Работы), а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные Работы в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.*

1.1.1 Строительство предусматривает 40 этапов.

1 этап – вынос наружных сетей связи с момента подписания контракта по ***01 октября 2023г.***

2 этап – разбивка основных осей с момента подписания контракта по 02 ***октября 2023г.***

3 этап – архитектурные решения Блок А с момента подписания контракта по 01 ноября 2024г.

4 этап – архитектурные решения Блок Б с момента подписания контракта по 02 ноября 2024г.

5 этап – архитектурные решения Блок В с момента подписания контракта по 03 ноября 2024г.

6 этап – конструкции железобетонные с момента подписания контракта по 30 сентября 2024г.

7 этап – архитектурно-строительные решения. Деревянные конструкции крыши с 01 сентября 2024г. по 30 ноября 2024г.

8 этап – водоснабжение и водоотведение с 02 сентября 2024г. по 31 декабря 2024г.

9 этап – вентиляция с 03 сентября 2024г. по 01 августа 2025г.

10 этап – силовое электрооборудование, электроосвещение с 04 сентября 2024г. по 30 октября 2024г.

11 этап – отопление с 04 сентября 2024г. по 30 марта 2025г.

12 этап – тепловой пункт с 01 апреля 2025г.по 30 апреля 2025г

13 этап – система пожарной сигнализации и оповещения (АУПС и СОУЭ), автоматизация систем противопожарной защиты с 02 апреля 2025г.по 30 августа 2025г.

14 этап – противопожарные резервуары, резервуар ливневых стоков с 01 мая 2025г. по 25 июня 2025 г.

15 этап – технологическое оборудование с 15 мая 2025г. по 30 ноября 2025г.

16 этап – наружное водоснабжение с 16 мая 2025г. по 20 июня 2025 г.

17 этап – тепловые сети с 01 июня 2025г. по 20 июля 2025 г.

18 этап – архитектурно-строительные решения. Металлические конструкции с 03 июня 2025г. по 26 октября 2025 г.

19 этап – система охранной сигнализации (ОС) с 01 июля 2025г. по 25 июля 2025г.

20 этап – наружное электроснабжение (кабельные линии) с 01 июля 2025г. по 30 августа 2025 г.

21 этап – наружные сети канализации с 03 июля 2025г. по 15 августа 2025 г.

22 этап – противопожарная станция с 04 июля 2025г. по 18 августа 2025 г.

23 этап – наружное освещение с 05 июля 2025г. по 05 сентября 2025 г.

24 этап – дизельная электростанция, Комплектная трансформаторная подстанция с 10 июля 2025г. по 10 августа 2025 г.

25 этап – водоотводные сооружения с 01 августа 2025г. по 20 октября 2025 г.

26 этап – лифт с 02 августа 2025г. по 25 октября 2025 г.

27 этап – вертикальная планировка с 04 августа 2025г. по 30 октября 2025 г.

28 этап – система видеонаблюдения (СВН) с 01 сентября 2025г. по 25 сентября 2025г.

29 этап – ограждение с 02 сентября 2025г. по 05 октября 2025 г.

30 этап – проезды с 03 сентября 2025г. по 31 октября 2025 г.

31 этап – наружные сети связи с 04 сентября 2025г. по 29 сентября 2025 г.

32 этап – площадка для мусоросборников с 05 сентября 2025г. по 28 сентября 2025 г.

33 этап – установка МАФ с 06 сентября 2025г. по 06 октября 2025 г.

34 этап – озеленение с 06 сентября 2025г. по 07 октября 2025 г.

35 этап – тротуары с 07 сентября 2025г. по 04 октября 2025 г.

36 этап – устройство отмостки здания с 10 сентября 2025г. по 10 октября 2025 г.

37 этап – система радиофикации, экстренной связи и связи МГН с 02 октября 2025г. по 01 ноября 2025г.

38 этап – пусконаладочные работы с 05 октября 2025г. по 20 декабря 2025 г.

39 этап – телефонизация и локально-вычислительная сеть (ЛВС) с 15 октября 2025г. по 15 ноября 2025г.

40 этап – система диспетчеризации вертикального транспорта с 01 ноября 2025г. по 19 ноября 2025г».

Пунктом 3.1 Контракта определен срок проведения работ «Общий срок выполнения Работ Подрядчиком по Контракту в полном объеме: Начало выполнения работ – с даты заключения Контракта. Окончание работ – 30.12.2025 г».

Из представленных заказчиком документов установлено, что по состоянию на 08 мая 2024 года на объекте, в соответствии с календарным графиком с момента подписания контракта по 01 октября 2023г., не выполнен первый этап строительства - работы по выносу наружных сетей связи. На Объекте выполнены работы по устройству котлована под здание культурно-досугового центра. Работы по устройству: стен, колонн, перекрытий подземной части, тепло- и гидроизоляции подземной части, несущих конструкций не выполнены. На территории строительной площадки отсутствуют строительная техника и рабочие. Данный факт отражен заказчиком в двух Требованиях. Требование заказчика от 08.04.2024 года исх №972 и Требовании от 02.05.2024 года исх.№ 1244. Срок ответа на Требование составляет 10 и 5 календарных дней и истек 19.04.2024 года и 07.05.2024 года соответственно. Никаких действий для исправления ситуации ООО «Фортуна» не предприняло, обязанности по контракту не исполняет.

В силу ч. 8 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Часть 9 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливает, что 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.

Возможность одностороннего отказа от исполнения контракта закреплена в пункте 9 Контракта.

Согласно части 12.1 статьи 95 Федерального 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.

Установлено, что 08 мая 2024 года Заказчиком в ЕИС размещено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 13 статьи 95 Федерального 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.

В силу части 14 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу 20 мая 2024 года.

До вступления решения в силу Обществом обязательства по Контракту в полном объеме не выполнены.

Исходя из пояснений Общества следует, что Подрядчиком действительно признает несущественное нарушение графика производства Работ.

На данный момент Подрядчиком выполнены следующие Работы:

- на строительную площадку завезены строительные материалы и строительные вагончики (для проживания работников);
- устройство котлована под здание культурно-досугового центра;
- установлены ограждения строительной площадки;
- завезена песчано-гравийная смесь на строительную площадку;
- сделаны выезды (въезды) на строительную площадку;
- установлены вагончики для размещения работников и пр.;
- разработаны конструкционные элементы;
- выполнены иные работы.

Также Подрядчиком закуплены материалы, необходимые для производства Работ, перечень материалов направлен Заказчику письмом № 5 от 19.09.2023.

О выполненных Работах и о возможности их дальнейшего производства в срок, установленный Контрактом Подрядчик указал в письме от 08.05.2024 (исх. № 55), в котором просили отменить Решение об одностороннем отказе. Также к указанному письму прилагалась дорожная карта производства Работ.

Обществом указано, что в сентябре 2023 г. в ходе разработки котлована Объекта на абсолютной отметке 413,15 м выявлено обильное обводнение грунтов (суглинка). В связи с этим, письмом от 12.09.2023 (исх. № 4) Подрядчик запросил

у Заказчика техническое решение для дальнейшего производства Работ. Какого-либо решения сложившейся проблемной ситуации ни в устной, ни в письменной форме от Заказчика не последовало. Продолжать Работы без решения этой проблемы не представлялось возможным.

Также для производства Работ необходимо было подключение к сетям электроснабжения на строительной площадке. В сентябре 2023 г. направлены заявки на получение технических условий на присоединение к сетям в ОГУЭП «Облкоммунэнерго». Технические условия не предоставлены до сих пор. Это произошло потому, что между Заказчиком и ОГУЭП «Облкоммунэнерго» заключен договор № УОЭС-21/ЮЛ-113 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 05.03.2021, который Заказчиком не оплачен.

По мнению Общества проводить Работы в холодное время года не представлялось возможным, т.к. Объект расположен в р.п. Жигалово Иркутской области, который находится в зоне пониженных температур.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Федерального 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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, пп. «б» п. 13 Постановления Правительствам РФ № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года № ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

В силу правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти,

уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

Вместе с тем, Федеральный закон № 44-ФЗ не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

При этом Комиссия в рамках осуществления своих полномочий по рассмотрению обращений заказчиков о внесении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не наделяется законом правом осуществления дополнительных процессуальных действий, в частности: экспертизы результатов исполнения контракта, экспертизы достоверности тех или иных доказательств, вызова и допроса свидетелей, которые бы позволяли оперативно устранить возникающие сомнения и максимально всесторонне, полно и объективно провести проверку представленных сведений.

Помимо этого, в силу Постановления Правительства РФ № 1078 федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку представленных сторонами документов и информации.

Более того, согласно п. 5 ч. 8 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ контроль за соответствием поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги условиям контракта осуществляют органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля. Иными словами, установление соответствия результатов исполнения контракта его условиям не входит в компетенцию федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, который фактически обязан установить такое соответствие или несоответствии в силу толкования, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным Судом Российской Федерации.

Исследование фактических обстоятельств при решении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков происходит при крайне ограниченных полномочиях ФАС России и ее территориальных органов.

Следовательно, предоставленных ФАС России и ее территориальным органам полномочий зачастую недостаточно для устранения всех сомнений относительно виновности и недобросовестности участника закупки.

Комиссия приходит к выводу, что Обществом при исполнении своих обязательств допущены нарушения обязательств по Контракту, однако, Комиссия не может прийти к выводу, что неисполнение таких обязательств однозначно вызвано намеренными действиями Общества.

Доказательства того, что Общество намеренно желало уклониться от исполнения Контракта и предпринимало для этого какие-либо действия либо

умышленно бездействовало, что в конечном итоге по субъективным причинам, зависящим от Общества, привело к нарушению сроков его исполнения, не представлены.

Комиссией исследован реестр контрактов в Единой информационной системе, согласно которому ООО «Фортуна» **исполнено более 10 контрактов на сумму более одного миллиарда рублей**.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков в виду отсутствия достаточных доказательств, свидетельствующих о намеренном уклонении ООО «Фортуна» от исполнения Контракта, невозможно объективно установить факт недобросовестного поведения Общества при исполнении своих обязательств, что препятствует включению сведений в отношении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь 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», Постановлением 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна» (664005, Иркутская область, г.о. город Иркутск, г Иркутск, ул 4-я Железнодорожная, д. 57, ИНН: 0326477649), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;
2. Сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени Общества с Ограниченной Ответственностью «фортуна» (ЕРОФЕЕВ ИВАН ВАСИЛЬЕВИЧ, ИНН 030602361973) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;
3. Сведения об участниках / учредителях Общества с Ограниченной Ответственностью «Фортуна» (ПОЖИДАЕВ ВЯЧЕСЛАВ СЕРГЕЕВИЧ ИНН 032616647006) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;
4. Направить копии решения сторонам по обращению.

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