ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление Федеральной антимонопольной службы
по Чукотскому автономному округу
689000, Чукотский АО, г. Анадырь, ул. Энергетиков, 13; тел/факс (42722) 2-66-08; e-mail: to87@fas.gov.ru
www.chukotka.fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ № 087/10/104-9/2024
по результатам рассмотрения документов и информации об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта

13 февраля 2024 года г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Тамирлан Алиевич Омаев, руководитель Чукотского УФАС России,

Члены Комиссии:

Азнаур Эльдарович Дунакаев, заместителя руководителя Чукотского УФАС России,

Яна Александровна Холоденко, главный специалист-эксперт Чукотского УФАС России,

рассмотрев обращение АДМИНИСТРАЦИИ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ СЕЛЬСКОЕ ПОСЕЛЕНИЕ ЛОРИНО, ИНН/КПП: 8707001483 / 870701001 (Далее – Заказчик, Администрация) в отношении ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СЕВЕРНЫЙ ТРЕСТ», ИНН/КПП: 7806224552 / 781001001 (Далее – Поставщик, ООО Северный трест) в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, в порядке статьи 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 – Закона о контрактной системе),

в присутствии представителя по доверенности ООО Северный Трест Филимоновой Анны Дмитриевны и руководителя Дробенко Дениса Александровича,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Чукотского УФАС России 07.02.2024 года поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО Северный Трест, в связи с неисполнением обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по Государственному контракту извещение №0888600000522000058 заключенного при проведении Электронного открытого аукциона на «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства «Жилые дома в с.п.

Лорино Чукотского района Чукотского АО», ИКЗ 223870700148387070100100040030000412, (далее – Аукцион).

Обращение было подано в Чукотское УФАС России, с использованием единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС), принято к рассмотрению и назначена внеплановая проверка Приказом №9/24 от 07.02.2024 г.

Из представленных материалов и информации следует, что Извещение о проведении Аукциона № 0888600000522000058 размещено в ЕИС – 28.04.2022 13:21 (МСК+9).

Начальная (максимальная) цена контракта – 245 212 833,22 рублей 00 копеек.

Дата и время срока подачи заявок – с 28.04.2022 13:21 (МСК+9)

Дата и время окончания срока подачи заявок 06.05.2022 09:00 (МСК+9)

Дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 11.05.2022.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 11.05.2022 № ИЭА1

26.05.2022 между Администрацией муниципального образования сельское поселение Лорино, именуемой в дальнейшем Заказчик, в лице главы администрации Калашникова Виктора Николаевича, с одной стороны, и Обществом с ограниченной ответственностью «Северный Трест», именуемым в дальнейшем Подрядчик, в лице генерального директора Дробенко Дениса Александровича, с другой стороны, заключен Муниципальный контракт № 08886000005220000580001 от 26.05.2022 года (далее - Контракт).

В соответствии с п. 1.1 Контракта, Подрядчик обязуется выполнить работы по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объектов капитального строительства «Жилые дома в с.п. Лорино Чукотского района Чукотского АО» (далее - Объекты) согласно условиям настоящего Контракта и приложениями к нему (далее - Работы) в том числе:

1.1.1 - выполнить инженерные изыскания, осуществить подготовку проектной и рабочей документации в целях строительства Объектов;

1.1.2 - работы по строительству Объектов.

Согласно п. 3.1.1 Контракта, срок выполнения работ (этапа работ) по подготовке проектной документации и выполнению инженерных изысканий по Объектам:

- начало выполнения работ: дата заключения муниципального контракта;
- окончание выполнения работ: **до 01 ноября 2022 года** (в соответствии с Дополнительным соглашением №2, срок выполнения работ по данному этапу продлен **до 10 апреля 2023 года**).

Срок выполнения работ (этапа работ) по строительству Объектов:

- начало выполнения работ: дата подписания акта сдачи - приемки выполненных работ по подготовке проектной документации и выполнению инженерных изысканий (но не ранее получения разрешения на строительство);
- окончание выполнения работ по строительству объекта, в отношении которого в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности получено разрешение на ввод в эксплуатацию, до **15 ноября 2023 г.**

В соответствии с п. 14.2 Контракта, существенные условия Контракта могут быть изменены в случаях, предусмотренных Федеральным законом № 44-ФЗ.

Согласно п. 16.1 Контракта, Контракт вступает в силу со дня его заключения Сторонами и действует **до 31 декабря 2023 года**, а в части неисполненных обязательств **до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту**.

Согласно п. 16.2 Контракта, каждая из Сторон должна исполнить свои обязательства, вытекающие из настоящего Контракта, надлежащим образом, оказывая другой Стороне всевозможное содействие в исполнении ею своих обязательств.

С момента заключения Контракта, Подрядчик обращался к Заказчику для получения исходных данных и исходно-разрешительной (первичной) документации, в соответствии с п. 2.3.1.2 Контракта и Заданием на проектирование, без которой разработка проектной и рабочей документации неосуществима.

19.12.2022 года Подрядчик обратился к Заказчику для предоставления сведений ГКН и ЕГРН; технических условий на подключение внешних коммуникаций; ситуационного плана; согласования с землепользователями; генерального плана земельного участка (исх.№19-12-22 от 19.12.2022).

30.01.2023 года Подрядчик обратился к Заказчику для предоставления кадастровых планов земельных участков (исх. №1-3¬01-23 от 30.01.2023).

24.03.2023 года Подрядчик обратился к Заказчику для предоставления технических условий для подключения системы электроснабжения двух многоквартирных жилых домов (исх. №1-24-03-23 от 24.03.2023).

24.03.2023 года Подрядчик направил Заказчику на согласование инженерные изыскания и разделы проектной документации (3.1, 3.2, 4.1, 4.2) на согласование Заказчику изыскания, и проектная документация исх. №4-24-03-23 от 24.03.2023).

Подрядчик информировал Заказчика о ходе работ, запрашивал исходно-разрешительную документацию, согласовывал изготовленную проектную документацию с Заказчиком, однако со стороны Заказчика исходно-разрешительная документация не предоставлялась, несмотря на обязанность Заказчика ее предоставлять, в соответствии с положениями Контракта. Ввиду этого, Подрядчик был вынужден обращаться в сторонние организации для получения материалов, покупать технические условия для подключения сетей связи, в связи с тем, что запросы Подрядчика оставались без ответа.

17.04.2023 года Подрядчик уведомил Заказчика о приобретении технических условий у ПАО «Ростелеком» (исх.№1-17-04-23 от 17.04.2023).

28.04.2023 года Подрядчик направил Заказчику на согласование разделы проектной документации (5.7.1 и 5.7.2).

05.05.2023 года Подрядчик направил Заказчику откорректированную проектную документацию на согласование (исх.№1-04-05-23 от 05.05.2023).

05.05.2023 года в ответ на Письмо Подрядчика №1-04-05-23 направил согласованную проектную документацию, тем не менее предыдущие запросы исходных данных остались без удовлетворения (исх.№171 от 05.05.2023).

24.08.2023 года Подрядчик обратился к Заказчику для предоставления технических условий для подключения системы водоснабжения (исх. №2-24-03-23 от 24.08.2023).

24.08.2023 года Подрядчик обратился к Заказчику для предоставления технических условий для подключения системы водоотведения (исх.№3-24-03-23 от 24.08.2023).

Заказчик не отрицал, что дальнейшее выполнение работ по Контракту не представлялось возможным без запрашиваемых документов.

Отказа в предоставлении исходно-разрешительной (первичной) документации, от Заказчика не поступало, однако Заказчик высылал ее с временными промежутками, что существенно влияло на выполнение работ по разработке проектной документации и не могло быть окончено Подрядчиком к указанному в Контракте сроку, ввиду того, что Подрядчик своими силами и за счет собственных ресурсов осуществлял поиск документации в различных организациях и государственных органах.

С 2021 года, произошло существенное увеличение цен на строительные ресурсы, это подтверждается практикой Верховного Суда Российской Федерации (Определение ВС РФ от 18.09.2023 N 306-ЭС23-16112).

02.08.2023 года Подрядчик направил в адрес Заказчика Письмо с просьбой обратиться в ООО «МаринТЭК» для согласования для ООО «Северный Трест» скидки до цен прошлого года на грузоперевозку до с. Лаврентия строительных материалов, техники и оборудования (исх. №2-02-08-23 от 02.08.2023).

04.08.2023 года Заказчик обратился в ООО «МаринТЭК» и согласовал пятипроцентную скидку на перевозки.

08.12.2023 года от Заказчика поступило Письмо №367 о необходимости Подрядчика в срок **до 15.12.2023** года предъявить в адрес Заказчика выполненные работы и передать исполнительную документацию на выполненные работы. Также Заказчик сообщил о возможности исполнить Контракт в полном объеме с применением неустойки.

11.12.2023 года, в ответ на вышеуказанное Письмо, Подрядчик сообщил об окончании выполнения следующих работ:

1. Выполнены инженерные изыскания в полном объеме;
2. Разработана вся проектная документация в полном объеме;
3. Закуплены за счет средств ООО «Северный Трест» буровая установка, транспорт, металлопрокат (в полном объеме для устройства металлокаркасов зданий), материалы для бетонных работ (в полном объеме);
4. Начаты строительно-монтажные работы по устройству буроинъекционных свай;
5. На финальной стадии разработка сметной документации.

Также ООО «Северный Трест», направило 11.12.2023 года, письмо в котором изложило причины отставания от графика, большинство из которых вызваны не зависящими от Подрядчика обстоятельствами:

1. Существенное увеличение цен на материалы и оборудование, которое Стороны не могли предвидеть при заключении Контракта, а также отсутствие определенных типоразмеров строительных материалов у заводов-производителей. С начала объявления «Специальной военной операции» были введены санкции

недружественными странами в отношении России практически по всем отраслям экономики, что в итоге повлекло увеличение цен на строительные материалы и оборудование, а также увеличение цен на перевозку грузов (ориентировочно в 1,5 раза и более). Динамику подорожания цен на различные строительные материалы и оборудование можно отследить у любого производителя.

2. Непредвиденная необходимость в корректировке проектно-сметной документации. В процессе разработки проектно-сметной документации Подрядчик был вынужден неоднократно ее корректировать. При закупке металлопроката, оборудования и других строительных материалов выяснилось, что у заводов-производителей на момент закупки отсутствовали определенные типоразмеры строительных материалов, соответственно, возникла необходимость внесения изменений в документацию.

3. Сложная логистика. До места выполнения работ по Контракту доставка техники, транспорта и материалов оказалась возможна только транспортно-экспедиторской компанией «МаринТЭК», которая является монополистом по отправке грузов до порта в с. Лаврентия. Подрядчик столкнулся с непредвиденно сжатыми сроками поставки необходимого для строительства груза до порта в г. Владивосток, а далее со значительным ожиданием загрузки судна для отправки в порт с. Лаврентия.

4. Неблагоприятные погодные условия и труднодоступное расположение объекта строительства. С. Лорино является труднодоступным населенным пунктом, доставка грузов туда возможна только из порта с. Лаврентия. При этом погодные условия значительно препятствуют осуществлению перевозки груза до строительной площадки в предусмотренные сроки. Строительные работы на объекте зачастую невозможно выполнять при неблагоприятных погодных условиях (порывы ветра до 30-40 м/с и подобное).

Поставщик (подрядчик, исполнитель), согласно ч. 2 ст. 94 Федерального закона № 44-ФЗ, в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта. Соблюдая данное положение Закона, Подрядчик информировал Заказчика обо всех сложностях, о чем свидетельствуют письма в адрес Заказчика.

ООО «Северный Трест», на основании пункта 8 части 1 статьи 95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ, которым предусмотрена возможность изменения Сторонами существенных условий контракта, в том числе и срока, если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, предложило Заказчику заключить дополнительное соглашение к Контракту об изменении сроков выполнения работ до 15.11.2024 года.

13.12.2023 года Информационным письмом Подрядчик подтвердил Заказчику привлечение местных жителей с.п. Лорино и с. Лаврентия Чукотского района Чукотского АО с оплатой их труда для выполнения части работ по Контракту.

В ответ на Письмо Подрядчика о продлении сроков исполнения Контракта, 18.12.2023 года Заказчик продублировал сообщение о том, что Подрядчик имеет возможность исполнить Контракт в полном объеме с применением неустойки (пени, штрафа), но для продления сроков Контракта нужно предоставить исчерпывающий пакет документов, подтверждающий невозможность исполнить Контракт в установленный срок.

25.12.2023 года Заказчик потребовал Подрядчика устранить нарушения: представить проектную документацию и инженерные изыскания, а также представить к приемке выполненные работы по строительству объекта.

В соответствии с п. 16.1 Контракта, Контракт вступает в силу со дня его заключения Сторонами и действует до 31 декабря 2023 года, а в части неисполненных обязательств до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту.

Таким образом, наступление конечного срока выполнения работы никак не влияет на возникшие из контракта обязательства: по истечении указанного срока у подрядчика сохраняется обязанность выполнить работы, а у заказчика оплатить их. В настоящей ситуации муниципальный Контракт продолжал действовать и, поскольку иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ и Законом №44-ФЗ, Подрядчик пытался продолжать выполнять взятые на себя обязательства.

Согласно ч. 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта выяснится, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует установленным извещением о проведении запроса котировок, документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем конкурентной процедуры.

26.01.2024 Заказчик путем размещения на сайте ЕИС было направлено РЕШЕНИЕ № 07 от 26.01.2024 об одностороннем отказе от исполнения Контракта и вступило в силу 06.02.2024.

06.02.2024 Заказчиком подано обращение о включении ООО Северный Трест в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, 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.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением исполнителем (подрядчиком) условий контрактов, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

При включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности в отношении определенного нарушителя, исходя из значимого комплекса обстоятельств, а равно баланса частных и публичных прав (интересов).

Основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта. Важно при этом учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года № ВАС-8371/13, из положений статьи 104 Закона о контрактной системе, 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.

Комиссия Чукотского УФАС России полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения условий государственного (муниципального) контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности исполнения контракта этим лицом, ранее признанным победителем торгов, и нарушающим права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) и срока исполнения контракта, что в итоге приводит к неэффективному использованию бюджетных средств.

Включение хозяйствующего субъекта в РНП представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Следовательно, основанием для включения в РНП является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Материалами дела подтверждено, что действия ООО Северный Трест не имели характер умышленного неисполнения условий Контракта. Признаки недобросовестного поведения антимонопольным органом не усматриваются. Подрядчик действовал добросовестно, предпринимая действия, свидетельствующие о наличии у него явно выраженного намерения исполнить контракт. Обратная связь с Заказчиком поддерживался на протяжении всего периода исполнения Контракта.

Учитывая вышеизложенное, установив доказательства, подтверждающие добросовестное поведение ООО Северный Трест или его незлонамеренное уклонение от исполнения условий Контракта, информация о Подрядчике не подлежит включению в Реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Чукотского УФАС России, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, поступившие от АДМИНИСТРАЦИИ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ СЕЛЬСКОЕ ПОСЕЛЕНИЕ ЛОРИНО, ИНН/КПП: 8707001483 / 870701001 (Далее – Заказчик, Администрация) в отношении ОБЩЕСТВО С

ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СЕВЕРНЫЙ ТРЕСТ», ИНН/КПП: 7806224552 / 781001001, не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии _____ Т.А. Омаев

Члены Комиссии _____ А.Э. Дунакаев

_____ Я.А. Холоденко

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.