ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Вологодской области

160000, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел/факс: (8172) 72-99-70 /72-46-64
e-mail: to35@fas.gov.ru
http://vologda.fas.gov.ru

Заказчик:
Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Великоустюгского муниципального округа Вологодской области
zakupki@movustug.ru

Участник закупки:
ООО «Смарт Энерджи»
sergey_petrosyan1989@mail.ru,
filimonov@konsis.ru, talita007@mail.ru

РЕШЕНИЕ № 035/10/104-663/2023 (04-16/РНП-35-204 (23))

13 сентября 2023 г. г. Вологда

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия Управления, Комиссия УФАС) в составе:

Предтеченская Е.Н. – председатель комиссии Управления, начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

Смышляева И.А. – член комиссии Управления, заместитель начальника отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

Егорова А.А. – член комиссии Управления, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

на основании 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 о контрактной системе), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила), утвержденных постановлением 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», рассмотрела с использованием видео-конференц-связи обращение Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Великоустюгского муниципального округа Вологодской области (далее – Заказчик) о внесении сведений в отношении ООО «Смарт Энерджи» (далее – Участник закупки, Победитель, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей от Заказчика, от Подрядчика,

У С Т А Н О В И Л А:

06.09.2023 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) посредством единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении ООО «Смарт Энерджи» в реестр недобросовестных поставщиков.

Основанием для направления данного обращения является расторжение контракта в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

23.05.2023 между Заказчиком и Подрядчиком заключен контракт, реестровый номер 3352603869023000022, на сумму 1 944 547, 64 руб. (далее – Контракт).

В силу п. 1.1 Контракта Заказчик поручает и оплачивает, а Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по ремонту системы электроснабжения в городе Красавино (далее – Работы).

Согласно п. 3.1 Контракта срок выполнения работ: с даты заключения контракта по 04.12.2023.

В соответствии с п. п. 4.3.1 и 4.3.3 Подрядчик обязан выполнить Работы в объеме и сроки, предусмотренные настоящим контрактом, всеми приложениями к нему и сдать результат выполненных работ Заказчику, а также поставлять на место производства работ необходимые материалы, товар, оборудование, комплектующие изделия, конструкции, технику, а также осуществлять их приемку, разгрузку и складирование.

В разделе 9 Описания объекта закупки (Технического задания) Приложения № 1 к Контракту установлены требования к производству работ:

«- Работы должны быть выполнены в полном объеме и с хорошим качеством.

- Работы выполняются в действующих электроустановках.

- Работы выполняются в соответствии с проектом производства работ, разработанным подрядчиком в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента заключения муниципального контракта до начала работ и согласованным с представителем владельца администрации Великоустюгского муниципального округа Вологодской области в лице - Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Великоустюгского муниципального округа и с представителем арендатора - ПО «Великоустюгские электрические сети» Вологодского филиала ПАО «Россети Северо-Запад».

- Все демонтируемое оборудование, элементы опор и другие материалы (провод, изоляторы и т.д.) силами Подрядчика вывозятся с места выполнения работ.».

- Подрядчик несет ответственность за причиненный ущерб, в случае повреждения электрооборудования и других инженерных сооружений.

- Подрядчик выполняет своими силами и средствами восстановление дорожных и почвенных покрытий, объектов окружающего пространства (благоустройство и

озеленение территории) в случае их демонтажа или повреждения при выполнении работ на объекте.

07.07.2023 Заказчиком в адрес Подрядчика было направлено решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (исх. от 07.07.2023 № 01-08/496) в связи с непредставлением Подрядчиком в срок, установленный Описанием объекта закупки (Техническим заданием), проекта производства работ и неисполнением обязательств по контракту (выполнение работ).

11.07.2023 Подрядчик в адрес Заказчика направил письмо (исх. от 11.07.2023 № б/н), согласно которому проект производства работ Подрядчиком разработан, строительные материалы Подрядчиком закуплены. Подрядчик готов приступить к выполнению работ с гарантией выполнения Работ в сроки, установленные контрактом.

13.07.2023 Заказчик в адрес Подрядчика направил письмо (исх. от 13.07.2023 № 01-08/523), согласно которому Заказчик просит Подрядчика представить в свой адрес проект производства работ согласованный с представителем владельца администрации Великоустюгского муниципального округа Вологодской области в лице - Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства администрации Великоустюгского муниципального округа и с представителем арендатора - ПО «Великоустюгские электрические сети» Вологодского филиала ПАО «Россети Северо-Запад», а также подтверждение наличия у Подрядчика строительных материалов, необходимых для производства работ.

14.07.2023 Подрядчик в адрес Заказчика направил копии документов, подтверждающих наличие у Подрядчика строительных материалов, необходимых для производства Работ по Контракту (копия счет-фактуры от 13.07.2023 № ДС000001652, копия счет-фактуры от 13.07.2023 № ДС000001653).

17.07.2023 Подрядчик в адрес Заказчика направил проект производства работ, согласованный с представителем ПО «Великоустюгские электрические сети» Вологодского филиала ПАО «Россети Северо-Запад».

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 ч. 10 ст. 95 Закона о контрактной системе. 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.

17.07.2023 Заказчик отменил решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (исх. от 07.07.2023 № 01-08/496), не вступившее в законную силу.

02.08.2023 Заказчиком в адрес Подрядчика направлено письмо (исх. от 02.08.2023 № 01-08/603), согласно которому на 01.08.2023 работы на объекте не начаты, текущее состояние сетей приводит к технологическим нарушениям на объектах, аварийным ситуациям, в связи с чем жители города Красавино обращаются в Великоустюгскую межрайонную прокуратуру и онлайн-приемную Губернатора Вологодской области. Заказчик требует незамедлительно приступить к выполнению работ.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с п. 3.1 Контракта срок выполнения работ – с даты заключения Контракта по 04.12.2023.

По состоянию на 22.08.2023 обязательства по Контракту Подрядчиком не выполнены. Работы на объекте не ведутся.

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу п. 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно п. 12.3 Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в следующих случаях:

- нарушения Подрядчиком срока начала выполнения Работ более чем на 10 дней по причинам, не зависящим от Заказчика (в соответствии со ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации);

- выполнения Подрядчиком Работ настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным (в соответствии со ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации);

- неустранения Подрядчиком в установленный Заказчиком срок отступлений в Работе от условий Контракта, ведущих к ухудшению результата Работ, либо выполнения Подрядчиком Работы с недостатками, являющимися существенными и неустранимыми (в соответствии со ст.723 Гражданского кодекса Российской Федерации);

- систематическое (два и более раз) несоблюдение Подрядчиком требований к качеству работ;

- в иных случаях, предусмотренных Гражданским Кодексом Российской Федерации.

23.08.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее – Решение).

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием ЕИС 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 ЕИС. В случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в ЕИС в соответствии с п. 1 настоящей части автоматически с использованием ЕИС 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 ЕИС в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

23.08.2023 Заказчик разместил Решение в ЕИС.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления Подрядчика является 23.08.2023.

В соответствии с ч. 13 ст. 95 Закона 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.

В силу ст. 191 ГК РФ установлено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно Письму Федеральной антимонопольной службы России от 14.03.2018 № РП/16764/18 (далее – Письмо ФАС) первым днем начала исчисления срока, установленного ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, будет день, следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.

Вместе с тем, если последний день десятидневного срока, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, приходится на нерабочий день, то в соответствии со ст. 193 ГК РФ днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

С учетом ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, ГК РФ и Письма ФАС Решение вступило в законную силу 05.09.2023. Датой расторжения Контракта признается дата не ранее 05.09.2023.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой расторжения Контракта является 05.09.2023.

Заказчиком соблюдены требования ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае нарушение условий Контракта фактически не устранено ООО «Смарт Энерджи» в период вступления в силу Решения.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона 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.

Комиссия Управления отмечает, что Подрядчик согласно ч. 3 ст. 43 Закона о контрактной системе подавая заявку на участие в закупке выразил свое согласие участника закупки, на выполнение работ на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки.

Подрядчиком в адрес Комиссии Управления представлены письменные объяснения относительно причин неисполнения обязательств по Контракту. В соответствии с п. 3.1 Контракта срок выполнения работ: с даты заключения контракта по 04.12.2023. Подрядчик считает, что данный пункт не содержит в себе обязанности приступить к выполнению работ с даты заключения Контракта, а лишь указывает диапазон, в который должны вестись работы с обозначением предельного срока. На дату вынесения Решения у Подрядчика оставалось 3 месяца на выполнение работ по Контракту, что по мнению Подрядчика является достаточным.

Рассмотрение обращения было назначено 12.09.2023 в 13 час. 15 мин. Для предоставления дополнительных пояснений и документов со стороны Заказчика и Участника закупки Комиссией Управления объявлен перерыв в заседании до 13.09.2023 14 час. 00 мин. После перерыва Заказчиком и Участником закупки представлены письменные пояснения и дополнительные документы.

Подрядчик в адрес Комиссии Управления представил копии удостоверений о допуске своего персонала к работам на высоте и соответствующим работам, необходимым для исполнения обязательств по Контракту.

Заказчиком в адрес Комиссии Управления были представлены письменные пояснения (исх. от 13.09.2023 № б/н), согласно которым в оставшийся срок Подрядчику невозможно будет выполнить предусмотренный контрактом объем работ. Подрядчиком не оформлены допуски персонала на объект, у Подрядчика отсутствует аттестованный персонал, Подрядчиком не согласован порядок вывода участков линий напряжения, не осуществлены внеплощадочные и внутриплощадочные подготовительные работы (оборудование площадок для хранения грузов), не осуществлены строительно-монтажные работы.

Также Заказчик ссылается на неисполнение перечня работ, предусмотренного проектом производства работ, в том числе на непредставление Подрядчиком в адрес Заказчика графика выполнения работ, графика отключения ремонтируемых электроустановок с указанными датами, временем начала и окончания работ, аварийной готовности, перечня отключаемых потребителей электрической энергией.

Вместе с тем, проект производства работ Заказчиком не согласован, в адрес Подрядчика требований о направлении графика производства работ не поступало. Заказчик в Контракте не предусмотрел этапы и график выполнения работ. Заказчиком не было представлено доказательств, подтверждающих невозможность исполнения Подрядчиком объема работ, предусмотренного Контрактом, в срок, указанный в п. 3.1 Контракта.

Следует также отметить, что при рассмотрении вопроса о включении в реестр информации о недобросовестных поставщиках Комиссия Управления не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Согласно пп. «а» п. 15 Правил, 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 пп. «а» п. 13 Правил:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи

с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных пп. «а» п. 13 Правил:

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

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

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 мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер 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 рассматриваемом случае, обстоятельства дела не свидетельствуют о том, что действия ООО «Смарт Энерджи» были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение обязательств по Контракту, действия ООО «Смарт Энерджи» совершаемые при исполнении Контракта не свидетельствуют о его недобросовестности. Заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения Подрядчиком условий контракта.

Таким образом, Комиссия Управления в рассматриваемом случае считает возможным, учесть положения абз. 2, абз. 4 пп. «а» п. 15 Правил, т.е. ООО «Смарт Энерджи» принимались меры для надлежащего исполнения условий Контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры. 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 подрядчике, 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. При рассмотрении ходатайств о включении в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением фактов, так, в случае принятия заказчиком решения о расторжении контракта в одностороннем порядке необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, в том числе, дать оценку правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта и законности проведения процедуры одностороннего отказа от его исполнения.

Сам факт неисполнения обязательств по контракту не является безусловным основанием для включения информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков, т.к. не свидетельствует о наличии вины

поставщика (подрядчика, исполнителя). Для включения информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков необходимо установить недобросовестное поведение.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Всесторонне исследовав все обстоятельства дела и представленные документы, заслушав представителей Заказчика и Участника закупки, Комиссией Управления в действиях ООО «Смарт Энерджи» не установлено недобросовестного поведения, у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания для включения информации об ООО «Смарт Энерджи» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, абз. 4 пп. «а» п. 15 Правил, комиссия Управления,

Р Е Ш И Л А:

Отказать во включении информации об ООО «Смарт Энерджи» (ИНН: 3528334293) в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Председатель комиссии Е.Н. Предтеченская

Члены комиссии: И.А. Смышляева

А.А. Егорова