ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Воронежской области

пр-кт Революции, 21, г. Воронеж, 394036
тел./факс+7 (473) 255-92-44
e-mail: to36@fas.gov.ru

26.12.2023 № СМ/9989/23

На № _____ от _____

Министерство строительства
Воронежской области
394018, Воронежская обл., г. Воронеж,
ул. Кирова, 4
guspvo@govvrn.ru

Общество с ограниченной
ответственностью "Кристалл"
394026/ Воронежская обл., г. Воронеж,
пр-т Труда, д. 48А, неж пом I, оф. 402
kristall.bel31@yandex.ru

Решение №036/06/104-1966/2023

Р Е Ш Е Н И Е

об отказе во включении
в реестр недобросовестных поставщиков сведений
об Обществе с ограниченной ответственностью «Кристалл»
(Реестровый номер контракта: №2366409523823000179)
(дело №036/06/104-1966/2023)

19.12.2023 г. г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 19.12.2023 г.
Решение изготовлено в полном объеме 22.12.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия) в составе:

Михин С. В - председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Тельпов И. А. - заместитель председателя Комиссии, заместитель начальника отдела контроля закупок;

Сороколетов М. С. - член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля закупок.

2023-11356

при участии представителя министерства строительства Воронежской области: Коновалова А. В. (на основании доверенности от 11.08.2023 г. №61-11/1635).

при участии представителей ООО «Кристалл»:

Казакова Д. А. (на основании доверенности от 17.12.2023 г.)

Чернышева А. В. (на основании доверенности от 17.12.2023 г.)

рассмотрев обращение министерства строительства Воронежской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «Кристалл» в связи с односторонним расторжением контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд по строительству объекта: "Строительство подстанции скорой медицинской помощи в Центральном районе г. Воронеж с единой диспетчерской службой и гаражом" (Реестровый номер контракта: №2366409523823000179)

У С Т А Н О В И Л А:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области в соответствии со ст. 104 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) приняло к рассмотрению обращение министерства строительства Воронежской области (далее — Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «Кристалл» (далее — Подрядчик) в связи с односторонним расторжением контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд по строительству объекта: "Строительство подстанции скорой медицинской помощи в Центральном районе г. Воронеж с единой диспетчерской службой и гаражом" (Реестровый номер контракта: №2366409523823000179)

Изучив материалы дела, оценив представленные доказательства, заслушав доводы Заказчика и Подрядчика, Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.

27.03.2023 года в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещено извещение №0131200001023002474 (далее – Извещение) о проведении аукциона на выполнение подрядных работ для государственных нужд по строительству объекта: "Строительство подстанции скорой медицинской помощи в Центральном районе г. Воронеж с единой диспетчерской службой и гаражом"

Начальная (максимальная) цена контракта: 310 293 414 руб. 00 коп.

19.04.2023 г. между Заказчиком и Подрядчиком заключен контракт №0131200001023002474001 на выполнение подрядных работ для государственных нужд по строительству объекта: "Строительство подстанции скорой медицинской помощи в Центральном районе г. Воронеж с единой диспетчерской службой и

гаражом" (Реестровый номер контракта: №2366409523823000179) (далее – Контракт).

Согласно ст. 702 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

К отдельным видам договора подряда, к которым, в том числе, относятся подрядные работы для удовлетворения государственных/муниципальных нужд, применяются общие положения о подряде, предусмотренные параграфом 1 главы 37 ГК РФ, если не установлено иное.

В силу ст. 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Согласно п. 1.1 Контракта Подрядчик обязуется принять на себя обязательства выполнить работы по строительству объекта капитального строительства: «Строительство подстанции скорой медицинской помощи в Центральном районе г. Воронеж с единой диспетчерской службой и гаражом» (далее – объект) в сроки, предусмотренные контрактом в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ, который является приложением №2 к Контракту и его неотъемлемой частью (далее – Работы).

Согласно п. 3.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить обязательства по Контракту с даты заключения контракта до 01.12.2023 г. в соответствии с графиком выполнения работ.

Как следует из материалов дела, между Заказчиком и Подрядчиком велась активная переписка по вопросам выполнения работ.

Как следует из ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых извещение об

осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

В силу п. 10 и п. 17 ч. 1 ст. 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее:

- информацию о размере аванса.
- информацию о размере обеспечения исполнения контракта, гарантийный обязательств, порядок предоставления обеспечения

Согласно ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В силу п. 1 ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе в случае установления заказчиком требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении в размере от 1/2 процента до 30 процентов начальной (максимальной) цены контракта. При этом, если контрактом предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается не менее чем в размере аванса.

Таким образом, размер обеспечения исполнения контракта не должен быть меньше чем размер аванса.

В силу п. 2.3 Контракта государственный заказчик в срок до 31.05.2023 г. выплачивает Подрядчику аванс в размере 30 процентов.

Как следует из материалов дела Подрядчик неоднократно обращался в адрес Заказчика с просьбой выплаты аванса по Контракту, что подтверждается соответствующими письмами от 31.05.2023 г. №60, от 02.06.2023 г. №64, от 30.08.2023 г. №93.

При этом, как установлено Комиссией Воронежского УФАС России, суммы аванса и обеспечения исполнения контракта менялись посредством заключения дополнительных соглашений, которые размещены в ЕИС.

Также, согласно информации, размещенной в ЕИС, Извещением предусмотрено осуществление авансирования в размере 30 процентов от начальной максимальной цены контракта и обеспечение исполнения контракта в размере 10 процентов от начальной (максимальной) цены контракта. Аналогичные условия предусмотрены контрактом.

Следовательно, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу, что Извещение сформировано с нарушением п. 10 и п. 17 ч. 1 ст. 42, а также п. 1 ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении ненадлежащей суммы размера обеспечения исполнения контракта, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу о том, что в результате ненадлежащего формирования Извещения Заказчик фактически ввел Подрядчика в заблуждение относительно размеров аванса и обеспечения исполнения, что стало, по мнению Комиссии, одной из причин несвоевременного выполнения работ по Контракту.

Дополнительно Комиссия Воронежского УФАС России обращает внимание, что аванс Подрядчику выплачивался несвоевременно, что подтверждается платежными поручениями, размещенными в ЕИС.

В силу п. 1 и п. 2 ст. 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

непригодности или недоброкачественности предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Подрядчик, не предупредивший заказчика о вышеуказанных обстоятельствах, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

Как следует из материалов дела Подрядчик неоднократно уведомлял Заказчика о невозможности выполнения работ по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 716 ГК РФ.

Так, Подрядчиком направлены письма №70 от 20.06.2023 г., №81 от 10.07.2023 г., №98 от 04.08.2023 г., №115 и №116 от 09.10.2023 г., из содержания которых следует, что Подрядчик сообщил Заказчику о невозможности выполнения работ из-за отсутствия соответствующего согласования вопросов, связанных с исполнением Контракта:

вопрос о согласовании высоты помещений гаража;

вопрос о согласовании использования бетонной смеси иной марки;

вопрос о согласовании подключения к наружным сетям теплоснабжения.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу, что Подрядчик уведомлял Заказчика о ходе выполнения работ, в частности сообщив, о невозможности их выполнения по основаниям, предусмотренным ст. 716 ГК РФ, что, по мнению Комиссии, не может рассматриваться как недобросовестное поведение.

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

В силу ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта, после чего контракт считается расторгнутым.

Согласно п. 12.1 Контракта расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

30.11.2023 г. Заказчик, руководствуясь п. 12.1 Контракта, принял решение об одностороннем расторжении контракта, которое получено Подрядчиком посредством ЕИС в тот же день: 30.11.2023 в 13:57 по МСК. Следовательно, решение вступило в силу 12.12.2023 г.

По смыслу ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является нарушение условий контракта поставщиком, которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Включение информации в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией, которая должна применяться уполномоченным на это органом по результатам всесторонней оценки поведения как заказчика, так и исполнителя.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу, что, несмотря на несвоевременное и ненадлежащее выполнение работ по Контракту, действия Подрядчика были направлены на исполнение контракта, фактов недобросовестности в его поведении не установлено.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра, установлены Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила), утвержденными 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" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (далее – Постановление №1078).

Как установлено подп. а) п. 13 Правил, не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подп. "е" п. 9 и подп. "г" п. 10 Правил) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную п. 5 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе.

Согласно абз. 3 подп. «б» 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 подп. "а" п. 13 Правил 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.

На основании изложенного, руководствуясь абз. 3 подп. «б» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. №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)", а также ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 года №44–ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Воронежского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Отказать в требовании о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Строительно-производственная компания «Кристалл».

2. Признать в действиях Заказчика — министерства строительства Воронежской области нарушение п. 10 и п. 17 ч. 1 ст. 42, а также п. 1 ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Воронежского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных должностных лиц министерства строительства Воронежской области к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии — С.В. Михин

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Михин Сергей Васильевич**
Сертификат № 00E703A2D6B6D6F27134B7D051C5C23259
Действителен с 20.11.2023 по 12.02.2025

Заместитель председателя комиссии: И. А. Тельпов

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Тельпов Иван Алексеевич**
Сертификат № 7F91BA9868B2EC96D0473A84C116A0FC
Действителен с 07.02.2023 по 02.05.2024

Член комиссии — М. С. Сороколетов

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Сороколетов Михаил Сергеевич**
Сертификат № 00DE7AEC0EF674531E4BB3CE2FEC7A851
Действителен с 03.11.2022 по 27.01.2024

2023-11356