ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

20.03.2023 № 11996/23

На № _____ от _____

ФГБУ «Финансовый университет»

пр-кт. Ленинградский, д. 49, г. Москва, 125993

academy@fa.ru; zakupki@fa.ru

ООО «ЦестраИнвест»

ул. Смоленская, д.7, этаж 2, помещение 1, офис 23, г. Москва, 119121

cestrainvest@yandex.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-3322/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

15.03.2023 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

Д.А. Аносова — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

А.А. Луневича— специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

К.А. Щенковой — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченного представителя ФГБУ «Финансовый университет»: Родиной Е.Ю. (доверенность от 16.03.2022 №0040/02.03), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «ЦестраИнвест»: Кушховой А.А. (доверенность от 14.03.2022 №б/н),

рассмотрев обращение ФГБУ «Финансовый университет» о включении сведений в отношении ООО «ЦестраИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков 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 о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ФГБУ «Финансовый университет» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «ЦестраИнвест» (далее — Исполнитель, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта заключенного по результатам электронного аукциона на совокупность мероприятий по восстановлению эксплуатационных характеристик здания (завершение капитального ремонта помещений и инженерных систем) по адресу: г. Москва, ул. Балтийская, д. 10, корп. 2 (ЗП 21-03) (реестровый № 0373100015721000113).

12.11.2021 между Заказчиком и ООО «ЦестраИнвест» заключен государственный контракт (реестровый № 0373100015721000113) на совокупность мероприятий по восстановлению эксплуатационных характеристик здания (завершение капитального ремонта помещений и инженерных систем) по адресу: г. Москва, ул. Балтийская, д. 10, корп. 2 (ЗП 21-03) (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, 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.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 27.02.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением ООО «ЦестраИнвест» существенных условий Контракта (далее — Решение).

В соответствии с ч.12.1 ст.95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком 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 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 единой информационной системе 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 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 п.2 ч.12.1 ст.95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

27.02.2023 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено Заказчиком в единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в единой информационной системе.

На основании 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 Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 3.1 Контракта Подрядчик обязан выполнить работы в течение 171 (Сто семьдесят один) календарных дней с даты передачи объекта в соответствии с этапами, указанными в Приложении №3 к Договору.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 06.09.2022 года Заказчик направил в адрес Подрядчика Письмо исх. № 06898 с требованием устранить нарушения условий Контракта и осуществить работы в срок.

07.09.2022 Подрядчик Письмом исх. № 109 предложил Заказчику принять выполнение работы и направил акт выполненных работ по форме КС-2.

14.09.2022 года Заказчик Письмом исх. № 07197 мотивированно отказался от приемки выполненных работ, ссылаясь на несоответствии фактически выполненных работ объемам. указанным в акте выполненных работ по форме КС-2, и потребовал срочно завершить работы на объекте.

22.09.2022 года Заказчик Письмом исх. № 07459 еще раз потребовал от Подрядчика устранить выявление в ходе приемки недостатки и сдать Заказчику результат выполненных работ.

03.10.2022 года Заказчик Письмом исх. № 07459 очередной раз потребовал от Подрядчика устранить выявление в ходе приемки недостатки и сдать Заказчику результат выполненных работ в срок до 17.10.2022.

В ходе проведения проверки 02.12.2022 устранения замечаний, указанных в мотивированном отказе от приемки, Заказчиком было установлено, что его законные требования не были исполнены, недостатки по работам Этапа IV Подрядчиком не устранены в полном объеме.

14.12.2022 года Заказчик Письмом исх. № 09991 потребовал от Подрядчика сдать работы по Этапу IV и Контракту в целом в срок до 14.12.2022 года.

23.12.2022 года Заказчиком проведена финальная приемка выполненных работ по Контракту в объеме, отвечающем требованиям Контракта. При этом в объеме работ на общую сумму 7 183 694 (Семь миллионов сто восемьдесят три тысячи шестьсот девяносто четыре) рубля 21 копейка Подрядчику было отказано в связи с невыполнением или ненадлежащем выполнении работ по Этапу IV.

В свою очередь на заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что 21.01.2022 г. согласно исходящему письму № 21/01/2022 Подрядчик направил комплект исполнительной документации по I этапу.

15.02.2022 г. Подрядчик направил комплект отчетной документации по III этапу исх. № 15/02/2022.

29.04.2022 г. Подрядчик направил письмо исх. № 29/04/2022 с просьбой освободить помещения общежития от мебели для проведения ремонтных работ.

06.07.2022г. направил Заказчику письмо исх. № 64, в котором просил направить 07.07.2022г. представителя службы эксплуатации для предъявления смонтированных слаботочных систем АПС, СОТ, СОУЭ; а также письмо исх. № 65 - с просьбой предоставить геоподоснову участка для проведения работ по монтажу молниезащиты.

07.07.2022 г. письмами исх. № 66, исх. № 67, исх. № 68 Подрядчик просил Заказчика освободить помещения общежития от мебели для проведения ремонтных работ, разрешить демонтаж слаботочных систем и систем электроснабжения на цокольном и первом этажах, направить 08.07.2022 г. представителя службы эксплуатации для предъявления смонтированных слаботочных систем АПС, СОТ, СОУЭ соответственно.

11.07.2022 г. Подрядчик направил письмо исх. № 69, в котором повторно просил Заказчика разрешить демонтаж слаботочных систем и систем электроснабжения на цокольном и первом этажах.

15.07.2022 г. письмами исх. № 72, исх. № 73, исх. 74 Подрядчик повторно просил освободить помещения общежития от мебели для проведения ремонтных работ, демонтировать тревожную кнопку на цокольном этаже на две недели для проведения ремонтных работ, освободить кабинет администрации на цокольном этаже для проведения ремонтных работ соответственно.

20.07.2022 г. Подрядчик направил комплект исполнительной документации по III этапу исх. № 38.

21.07.2022 г. письмами исх. № 76, исх. № 77 повторно просил Заказчика освободить кабинет администрации на цокольном этаже и помещения общежития от мебели для проведения ремонтных.

Письмами исх. № 80 от 27.07.2022 г. и исх. 85 от 29.07.2022 г. Подрядчик предоставил Заказчику документацию по IV этапу.

Также, 27.07.2022 г. письмами исх. № 81, исх. № 82, исх. № 83 повторно просил Заказчика освободить кабинет администрации на цокольном этаже и помещения общежития от мебели для проведения ремонтных, направить 28.07.2022 г. представителя службы эксплуатации для предъявления смонтированных слаботочных систем АПС, СОТ, СОУЭ.

29.07.2022 г. в ответ на претензию Заказчика № 4 по исх. № 05820 от 27.07.2022 г. Подрядчик направил письмо исх. № 88, в котором сообщил, что работы по контракту не были завершены в срок до 14.07.2022 г. в связи со значительным увеличением объема работ в соответствии с дополнительным соглашением, планируемая дата сдачи - 10.08-15.08.2022 г. Подрядчик также выразил свое несогласие с начисленным штрафом в связи с отсутвием конкретных замечаний по качеству выполненных работ и сообщил о готовности оплатить неустойки (пени, штрафы), рассчитанные на дату фактического выполнения работ по Контракту.
15.08.2022 г. исх. № 94 Подрядчик повторно просил Заказчика освободить помещения общежития (тех. этаж, квартиры) от мебели для проведения ремонтных работ.

16.08.2022 г. письмом исх. № 95 Подрядчик просил Заказчика подготовить и отправить служебную записку в 21-й район УКС СО МКС - филиала ПАО «Россети Московский регион» на снятие и подачу напряжения вводов 3 корпуса с 22.08.2022 г. по 23.08.2022 г.; исх. № 97 - График производства работ.

18.08.2022 г. письмом исх. № 97 Подрядчик просил Заказчика составить комиссию по приемке этажей на 22.08.2022 г.

02.09.2022 г. письмом исх. № 104 Подрядчик просил направить представителя службы эксплуатации для предъявления систем ГВС, ХВС, отопления и пожарного водоотведения.

Комиссия Управления отмечает, что согласно пояснениям Заказчика Подрядчиком исполнено 3 из 4 этапов работ, а также Заказчиком оплачено работ на 86 683 009,8 руб. из 93 866 704,04 руб.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

По смыслу ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Поставщиком условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Оценка контрольным органом обстоятельств одностороннего расторжения контракта государственным заказчиком в целях применения положений ст. 104 Закона о контрактной системе не подменяет собой оценку правомерности расторжения контракта, которая осуществляется в судебном порядке.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

Р Е Ш И Л А :

1. Отказать ФГБУ «Финансовый университет» во включении сведений в отношении ООО «ЦестраИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председатель комиссии

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Аносов Дмитрий Анатольевич**
Сертификат № 008DCEE847AABE8CDF7AC989D454A396D
Действителен с 11.03.2023 по 03.06.2024

Д.А. Аносов

Члены комиссии:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Луневич Алексей Александрович**
Сертификат № 00968980E0B907E8138546CAEEFE029C5F
Действителен с 30.09.2022 по 24.12.2023

А.А. Луневич

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Щенкова Кристина Андреевна**
Сертификат № 75055DB324475141F27FFA8966FA512B
Действителен с 21.09.2022 по 15.12.2023

К.А. Щенкова

Исп.Луневич А.А.

2023-13399