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

_____ № _____

На № _____ от _____

ГБОУ Школа № 1534 «Академическая»

ул. Кедрова, д. 11,
г. Москва, 117292

1534@edu.mos.ru
director@gym1534.ru

ООО «ГЕРМЕС»

пер. Костомаровский, д. 3,
стр. 12, каб. 623(2),
г. Москва, 105120

germes.msk@mail.ru

РЕШЕНИЕ
по делу №077/10/104-11495/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

25.08.2023 **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:

А.С. Спиряковой — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

И.А. Полякова — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

С.Р. Гаришина — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки в отсутствие уполномоченных представителей ГБОУ Школа № 1534 «Академическая», а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «ГЕРМЕС»: Жиркова А.П. б/н от 23.08.2023, Головенский Р.И. (доверенность №б/н от 23.08.2023) (о месте, времени и дате заседания комиссии уведомлены надлежащим образом Московского УФАС России посредством Единой информационной системы в соответствии с п. 9 Постановления 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»),

рассмотрев обращение ГБОУ Школа № 1534 «Академическая» о включении сведений об ООО «ГЕРМЕС» 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 – ГБОУ Школа № 1534 «Академическая» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «ГЕРМЕС» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение работ по проведению текущего ремонта зданий и (или) сооружений (ремонт кровли на объектах по адресу ул. Профсоюзная, д. 15А, ул. Кедрова, д. 18к3) (реестровый №0873500000823004511).

29.06.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт №УС 46-23 (реестровый №2772719025123000057) на выполнение работ по проведению текущего ремонта зданий и (или) сооружений (ремонт кровли на объектах по адресу ул. Профсоюзная, д. 15А, ул. Кедрова, д. 18к3) (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 07.08.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ООО «ГЕРМЕС» 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.

В соответствии с требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчиком 09.08.2023 Решение об одностороннем отказе от исполнения контрактов 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 п. 3.1 Контракта сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: с 01.07.2023 по 10.08.2023.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика отсутствовал, при этом Комиссией Управления было установлено, что в соответствии с Решением Заказчика Исполнителем не выполнены обязательства по Контракту.

В соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение 3 к Контракту) работы на объекте Заказчика по адресу: ул. Кедрова, дом 18 к. 3 должны быть начаты с 01.07.2023 и закончены 25.07.2023; работы на объекте Заказчика по адресу: ул. Профсоюзная, дом 15А должны быть начаты с 03.07.2023 и закончены 10.08.2023.

По состоянию на 07.08.2023 работы на объекте Заказчика по адресу: ул. Кедрова, дом 18 к. 3 не были закончены. На объекте Заказчика по адресу: ул. Профсоюзная, дом 15А не начаты.

В связи с нарушением Исполнителем срока начала производства работ Заказчиком в адрес Исполнителя направлены претензии от 11.07.2023 №00-06/734, от 20.07.2023 №00-06/762, от 25.07.2023 №00-06/770, от 02.08.2023 №00-06/805 требованиями приступить к выполнению работ и не допускать нарушения сроков производства работ.

По состоянию на 07.08.2023 Исполнитель требования по претензиям Заказчика не выполнил.

Представитель Исполнителя пояснил и указал, что 29 июня 2023 в целях выполнения работ по ремонту кровли на объекте по адресу ул. Профсоюзная, д. 15А, направлено письмо в адрес Заказчика № 20230629-01, с просьбой разрешить доступ для производства работ сотрудникам, указанным в списке.

30.06.2023 Исполнителем были утверждены графики производства работ на объектах Заказчика.

10.07.2023 Исполнителем со стороны ООО «ЛЕРУА МЕРЛЕН ВОСТОК» получен счет на оплату №146404.

Согласно Товарному чеку от 10.07.2023 Исполнителем были приобретены необходимые для исполнения Контракта материалы.

11.07.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №20230711-01 о том, что все заявленные сотрудники имеют оформленные медицинские книжки.

19.07.2023 Исполнителем со стороны ООО «ТД «МЕГАСТАЛЬ» получен счет на оплату №УТ-3315.

Представитель Исполнителя указал, что несвоевременное приобретение строительных материалов связано с изначальным отсутствием необходимой продукции. Вместе с тем, как только требуемые материалы появились в наличии, Исполнитель незамедлительно произвел оплату, несмотря на значительное удорожание товара.

24.07.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №20230724-01 о доставке на объект строительных материалов. Кроме того, Исполнителем было указано, что листовая сталь также оплачена и находилась в стадии изготовления. Вместе с тем, Исполнитель сообщил, что работы будут выполнены в срок, установленный в Контракте.

Исполнителем был осуществлен выезд на объект Заказчика 24.07.2023 с целью доставки указанных материалов, однако представители Заказчика отказали в доступе без объяснения причин.

04.08.2023 Исполнителем со стороны Заказчика был получен отказ в допуске на объект Заказчика по адресу: ул. Профсоюзная, д. 15а. В связи со сложившейся ситуацией Исполнителем в адрес Заказчика направлено письмо №20230804-01 с просьбой допустить сотрудников Исполнителя на объект Заказчика в целях выполнения работ и доставки всех необходимых материалов.

Также Исполнитель выразил несогласие с утверждениями Заказчика о том, что материалы, необходимые для производства работ, не были завезены на объект. В указанном письме Подрядчик изложил подробные комментарии в отношении каждого материала.

04.08.2023 представитель Заказчика сообщил Исполнителю, что Заказчик не намерен запрещать допуск Исполнителя на объект Заказчика для завоза строительных материалов.

Однако, 05.08.2023 Исполнителю было отказано в допуске на объект, в связи с чем Исполнитель не смог завести материалы, а также осуществить замер стропильных ног.

Ввиду вышеуказанного, Исполнитель в адрес Заказчика направлял претензии в адрес Заказчика №20230805-01 от 05.08.2023, №20230806-01 от 06.08.2023, №20230807-01 от 07.08.2023, №20230808-01 от 08.08.2023, №20230809-01 от 09.08.2023, №20230810-01 от 10.08.2023, №20230811-01 от 11.08.2023, №20230812-01 от 12.08.2023, №20230813-01 от 13.08.2023, №20230814-01 от 14.08.2023, №20230815-01 от 15.08.2023, №20230816-01 от 16.08.2023, №20230817-01 от 17.08.2023, №20230818-01 от 18.08.2-23 с указаниями, что Заказчик препятствовал выполнению принятых на себя Исполнителем обязательств.

08.08.2023 Исполнителем со стороны Заказчика получен ответ №00-06.823, согласно которому указанные Исполнителем причины являются надуманными и не имеют реальных доказательств. Также Исполнителем не были осуществлены действия, направленные на устранение выявленных Заказчиком недостатков.

Представитель Исполнителя дополнительно указал и пояснил, что Исполнителем при направлении вышеуказанных претензий в адрес Заказчика были приложены фотоматериалы с объекта Заказчика, подтверждающие множественные попытки Исполнителя осуществить допуск на объект Заказчика для дальнейшего выполнения работ..

21.08.2023 Исполнителем со стороны АНО «Гидрометеорологического бюро Москвы и Московской области» на запрос Исполнителя был получен ответ, в соответствии с которым в период с 01.07.2023 по 16.08.2023 в районе ул. Профсоюзная, д. 15а, г. Москвы наблюдались сильные дожди. Количество выпавших осадков за июль составило 218% от нормы осадков за июль. Кроме того, в период с 01.08.2023 по 16.08.2023 также отмечалось значительное количество осадков, грозы и порывистый ветер.

Ввиду вышеописанных обстоятельств Исполнитель не мог надлежащим образом приступить к выполнению работ по Контракту в указанный период ввиду опасных явлений погоды.

Несвоевременность начала выполнения работ связана с неблагоприятными погодными условиями, а также действиями Заказчика, в частности: препятствование к допуску на объект с 24.07.2023, о чем Исполнитель неоднократно сообщал Заказчику в письменной форме.

Вместе с тем, в части выполнения работ по адресу: г. Москва, ул. Кедрова, д. 18, корп. 3 работы Исполнителем выполнены надлежащим образом, что подтверждается подписанным Актом приема работ за август 2023 года.

Согласно представленным к материалам дела документам и пояснениям Комиссия Управления делает вывод, что Исполнителем предпринимались активные действия,

направленные на надлежащее выполнение обязательств по Контракту, что указывает на отсутствие намерений у Исполнителя уклониться от выполнения Контракта.

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.

По мнению Комиссии Управления и учитывая изложенное, у Комиссии Управления отсутствуют основания для включения сведений в отношении ООО «ГЕРМЕС» в реестр недобросовестных поставщиков.

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.

Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

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.

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 Исполнителем 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

РЕШИЛА:

Отказать ГБОУ Школа № 1534 «Академическая» во включении сведений в отношении ООО «ГЕРМЕС» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Председательствующий
Комиссии Управления: А.С. Спирякова

Члены
Комиссии Управления: И.А. Поляков

С.Р. Гаришин

Исп. Поляков И.А.

2023-41073