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

07.07.2023 № 28590/23

На № _____ от _____

ГБОУ «Школа № 1259»

1259@edu.mos.ru

ООО «СОЮЗ»

annafil@konsis.ru; ooo-souz@inbox.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-8961/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

06.07.2023 **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-эксперта отдела проверок государственных закупок,

Н.А. Гришиной — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченного представителя ГБОУ «Школа № 1259»: Малышкиной Н.В. (доверенность от 01.10.2021 №б/н), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «СОЮЗ»: Филимоновой А.Д. (доверенность от 31.05.2023 №б/н), Каменева Ю.В. (доверенность от 01.06.2023 №б/н)

рассмотрев обращение ГБОУ «Школа № 1259» о включении сведений в отношении ООО «СОЮЗ» 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 № 1259» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «СОЮЗ» (далее — Исполнитель, Общество) 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 для нужд ГБОУ «Школа № 1259» (пожарные лестницы - ул. Новокузнецкая д.40-42, стр.1) в 2023 г. (реестровый № 0873500000822004658).

09.01.2023 между Заказчиком и ООО «СОЮЗ» заключен государственный контракт № 0873500000822004658 на выполнение работ по проведению текущего ремонта зданий и (или) сооружений для нужд ГБОУ «Школа № 1259» (пожарные лестницы - ул. Новокузнецкая д.40-42, стр.1) в 2023 г. (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 03.05.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением ООО «СОЮЗ» 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.

03.05.2023 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 сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: с 01.05.2023 по 16.06.2023.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 06.02.2023 года от Исполнителя поступил запрос № 02-2 о выявленных замечаниях в ПСД (о не учтенных видах работ).

07.02.2023 года Заказчик перенаправляет данный запрос в проектную организацию ООО «СИМПЛПРОФ», подготовившую ПСД для данной закупки.

17.02.2023 года Заказчик направляет через систему ЕАИСТ внесение изменений в контракт (дополнительное соглашение) со сроками выполнения работ по Контракту в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: с 1-30 рабочих дней с даты заключения контракта.

СРОК ИСПОЛНЕНИЯ: с 01.05.2023 по16.06.2023

СРОК ДЕЙСТВИЯ: с 09.01.2023 по 30.08.2023

01.03.2023 года исх. № 170 000 «СИМПЛПРОФ» прислал ответ на данный запрос, где скорректировал смету и добавлена поправка СН-2012.1-1. Гл.1 С6.9 п.3.2 - добавлена расценка монтаж площадок с настилом и ограждением из листовой, рифленой, просечной и круглой стали. Сумма корректировки составила 25 315,11 руб.

30.03.2023 года Заказчик направляет по электронной почте запрос о подписании ранее согласованного дополнительного соглашения к Контракту № 172-А-1259/2022.

31.03.2023 года Заказчик направляет исх. № 31-03/1 от 31.03.2023г. вызов приглашение о прибытии представителей ООО «СОЮЗ» и ООО «СИМПЛПРОФ» для обсуждения вопросов ПСД данного договора на 05.04.2023 г.

03.04.2023 годы было заключено и размещено на ЕИС дополнительное соглашение со сроками выполнения работ по Контракту в соответствии с Техническим заданием, являющимся. неотъемлемой частью Контракта: с 1-30 рабочих дней с даты заключения контракта.

СРОК ИСПОЛНЕНИЯ: с 01.05.2023 по 16.06.2023

СРОК ДЕЙСТВИЯ: с 09.01.2023 по 30.08.2023.

05.04.2023 г. состоялась совместная трехсторонняя встреча по вопросу ПСД, на которой было достигнуто обоюдное соглашение о продолжении исполнения Контракта с 01.05.2023 г.

26.04.2023 года Заказчик направляет исх. 26-04/1 требование о начале выполнения работ с 01.05.2023 г.

28.04.2023 года иск. 02-2 от ООО «СОЮЗ» поступило письмо с предложением об установке типовых пожарных лестниц без учета ПСД, также в данном письме было указано о повышении цен на металл на 20- 30%, но данная информация Исполнителем документально не была подтверждена, а также предлагалось расторгнуть Контракт по обоюдному согласию сторон.

02.05.2023 года Заказчик направляет исх.02-05/1 Претензию о том, что Подрядчик не приступил к началу работ.

В свою очередь на заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что Исполнитель и Заказчик заключили дополнительное соглашение к Контракту № 172-А-1259/2022, в котором установили новые сроки исполнения Контракта: с 01.05.2023 по 16.06.2023.

В соответствии с п. 3.3 Технического задания (Приложение 1 к Контракту №172-А-1259/2022), работы выполняются Подрядчиком в соответствии с Приложением 3 «Сметная документация» настоящего Технического задания. Заказчик сообщил Подрядчику о необходимости дополнительной установки пожарных лестниц, передал в адрес Исполнителя проект на устройство нетиповых пожарных лестниц. Однако при проведении аукциона на электронной торговой площадке в проектно-сметной документации не содержалось информации о необходимости установки пожарных лестниц. Вместе с тем, в связи со значительным увеличением объема работ, стоимость выполнения данных работ превышает цену Контракта.

06.02.2023 года Письмом исх. №02-2 Подрядчик сообщил об отсутствии некоторых работ по изготовлению и монтажу пожарных лестниц в проектно-сметной документации по адресу: г. Москва, Новокузнецкая, д. 40-42, стр.1

01.03.2023 года Письмом исх. №170 в ответ на запрос и Письмо от

Исполнителя исх. №02-2 от 06.02.2023 года Поставщик оборудования для исполнения Контракта Подрядчиком – ООО «Симпл Проф» сообщило Заказчику о необходимости дополнения сметы расценками на монтаж лестниц прямолинейных и криволинейных

31.03.2023 года Письмом исх. № 31-03/1 Заказчик попросил направить уполномоченных представителей Подрядчика на встречу для обсуждения вопроса исполнения Контракта № 172-А-1259/2022 и проектно-сметной документации в апреле 2023 года между Сторонами было проведено несколько встреч о расторжении Контракта по соглашению Сторон в связи с невозможностью выполнения работ, удорожанием материалов, отсутствием в аукционной сметной документации проекта по устройству пожарных лестниц (данные обстоятельства подтверждаются вышеизложенной перепиской между Сторонами и приложенными Письмами).

28.04.2023 года Письмом исх. №02-2 Подрядчик сообщил, что готов выполнить следующие работы:

1. Устройство и перенос радиаторов;

2. Установку оконных блоков;

3. Все общестроительные и отделочные работы;

4. Установить типовые пожарные лестницы согласно аукционной смете (п. 15, п. 16, п. 32, п. 33).

Подрядчик указал на отсутствие возможности устройства пожарных лестниц согласно дополнительного рекомендованного проекта в связи с отсутствием проекта в аукционной документации и в связи с повышением цен на металл на 20-30%. На момент заключения Гражданско-правового договора проект устройства пожарных лестниц не был передан Подрядчику. Подрядчик также провел мониторинг и разработал локальную смету согласно рекомендованного дополнительного проекта Заказчика. В данной смете отражено, что монтаж лестниц прямолинейных и криволинейных, пожарных с ограждением со всеми сопутствующими работами, из которой видно, что стоимость работ значительно возросла.

Подрядчик предложил расторгнуть Гражданско-правовой договор бюджетного учреждения № 172-А-1259/2022 по обоюдному соглашению сторон.

01.05.2023 года – государственный праздничный день, в связи с чем Подрядчик планировал приступить к работам 02.05.2023 года.

02.05.2023 года Письмом исх. № 02-05/1 в ответ на Письмо Подрядчика исх. № 03-2 от 28.04.2023 Заказчик отказал Подрядчику в выполнении работ, указал на неиспользованное право Подрядчика отправить запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного аукциона. Заказчик сообщил об отсутствии возможности расторгнуть Контракт по соглашению Сторон.

Комиссия Управления отмечает, что Исполнитель велась активная переписка с

Заказчиком, а также проводились трехсторонние встречи, кроме того Исполнитель был готов оказать часть услуг согласно контракту. Совокупность данных действий Исполнителя, оценивается Комиссией Управления, как активные действия, направленные на соблюдение условий Контракта, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

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 ГБОУ «Школа № 1259» во включении сведений в отношении ООО «СОЮЗ» 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: **Гришина Нина Андреевна**
Сертификат № 00A802516953FD1C6FB32CB4FC9E17EC97
Действителен с 10.03.2023 по 02.06.2024

Н.А. Гришина

Исп.Луневич А.А.

2023-32235