ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
по Белгородской области

Преображенская, 82, г. Белгород, 308000
тел./факс (4722) 32-16-92
e-mail: to31@fas.gov.ru

21.02.2022 № 612/2

На №_____ от _____

МБУ «Отдел капитального строительства» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области»
308501, Белгородская область, Белгородский район, п. Дубовое, ул. Ягодная, д.1

ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ»
308027, Белгородская область,
г. Белгород, ул. Лермонтова, д. 9А, корпус цокольный, офис 1

Дело № 031/06/104-77/2022

Р Е Ш Е Н И Е

Дата принятия: 16.02.2022 года
Место принятия: Белгородское УФАС России,
г. Белгород, ул. Преображенская, 82.

г. Белгород

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 10.02.2022 № 58 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации об ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» (ИНН 3123451506)» (далее – Комиссия), в составе: председатель Комиссии: Сотникова О.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок Белгородского УФАС России; члены Комиссии: Маркова И.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок Белгородского УФАС России, Репей А.О. – специалист-эксперт отдела контроля закупок Белгородского УФАС России, при участии представителя заказчика – МБУ «Отдел капитального строительства» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области»: Шабашевой Н.А. (доверенность № 04/01 от 21.01.2022), в присутствии представителей участника закупки – ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ»: Филимонова Д.А. (доверенность от 10.02.2022 № 57, доверенность от 11.01.2022, без номера), Морозова Э.А. (доверенность от 15.06.2021 № 15-06/2021ТСМ) и Барыбина А.П. (генеральный директор), рассмотрев информацию МБУ «Отдел капитального строительства» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области» о расторжении контракта в одностороннем порядке с ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ», заключенного по итогам электронного аукциона «Дооснащение детского сада на 99 дошкольных мест с начальной школой на 100 школьных мест в мкр. «Парус» с. Репное Белгородского района Белгородской области. Первый этап - детский сад на 99 дошкольных мест» (№ закупки 0126300029121000708) (далее – Электронный аукцион),

УСТАНОВИЛА:

МБУ «Отдел капитального строительства» муниципального района «Белгородский район» Белгородской области» (далее – Заказчик) в соответствии со статьями 95 и 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)

представило в Белгородское УФАС России сведения в отношении ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» (ИНН 3123451506)» для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании пункта 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки установила следующее.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 08.11.2021 размещено извещение и документация об Электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 361 550,00 рублей.

Наименование объекта закупки – Дооснащение детского сада на 99 дошкольных мест с начальной школой на 100 школьных мест в мкр. «Парус» с. Репное Белгородского района Белгородской области. Первый этап - детский сад на 99 дошкольных мест.

По итогам Электронного аукциона Заказчиком 30.11.2021 заключен контракт № 178 на выполнение работ по дооснащение детского сада на 99 дошкольных мест с начальной школой на 100 школьных мест в мкр. «Парус» с. Репное Белгородского района Белгородской области. Первый этап - детский сад на 99 дошкольных мест с победителем аукциона ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» (далее – Подрядчик), цена которого составила 11 557 740,75 рублей (далее – Контракт).

В соответствии с частью 1 статьи 77 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом

Согласно пункту 1.1. Контракта *Подрядчик в соответствии с установленной в статье II ценой настоящего Контракта и в соответствии с техническим заданием (Приложение №2 к Контракту) осуществляет Дооснащение детского сада на 99 дошкольных мест с начальной школой на 100 школьных мест в мкр. «Парус» с. Репное Белгородского района Белгородской области. Первый этап - детский сад на 99 дошкольных мест (именуемый далее «Объект»).*

В соответствии с пунктом 1.2. Контракта, *Подрядчик обязуется выполнить весь комплекс работ по Объекту в соответствии с условиями настоящего Контракта.*

Согласно пункту 1.3 Контракта, *Заказчик обязуется создать Подрядчику необходимые условия для выполнения работ по Контракту, принять их результат и уплатить обусловленную настоящим Контрактом цену.*

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта, *Сроки выполнения работ по настоящему Контракту определяются в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных и пусконаладочных работ (Приложение № 1), являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта). Срок выполнения работ: с момента заключения контракта по 15.12.2021.*

Согласно пункту 4.4 Контракта, *Подрядчик обязуется выполнить обустройство строительной площадки. Поставить на строительную площадку необходимые материалы, оборудование, изделия, конструкции, строительную технику, за исключением оборудования, поставляемого Заказчиком.*

В соответствии с пунктом 4.8 Контракта, *Подрядчик обязуется обеспечить выполнение на строительной площадке необходимых мероприятий по технике безопасности, противопожарной безопасности, чистоте содержания и уборке места производства работ и прилегающей территории, чистоты выезжающего транспорта, охране окружающей среды, зеленых насаждений и земли во время проведения работ, а кроме этого, поддерживать надлежащую культуру строительства.*

Согласно пункту 5.1 Контракта, *Для выполнения настоящего Контракта Заказчик обязуется передать Подрядчику по акту строительную площадку для производства работ на период выполнения работ в день заключения Контракта.*

В силу пункта 15.1 Контракта, *Если при выполнении работ на объекте обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению Контракта, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.*

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно пункту 14.2. Контракта, *Расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.*

Заказчиком 29.12.2021, на основании пункта 14.2. Контракта принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с нарушением ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» условий Контракта.

В силу части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе *решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте.*

Как следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчиком 29.12.2021 было размещено в ЕИС, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» направлено указанное решение 29.12.2021, по электронной почте указанное решение было направлено 30.12.2021, то есть с соблюдением срока, установленного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Заказчиком подтверждение о вручении ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта либо информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в контракте, не получено.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе *при невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе* 29.01.2022.

В соответствии с частью 13 статьи 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.

Как следует из материалов дела, решение о расторжении контракта в одностороннем порядке вступило в силу 09.02.2022.

Согласно части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с настоящим Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 настоящей статьи.

Информация об одностороннем расторжении Контракта для включения сведений об ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» в реестр недобросовестных поставщиков направлена Заказчиком в Белгородское УФАС России 09.02.2022 (вх. 438 от 09.02.2022), что соответствует требованиям части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 29.12.2021 (далее – Решение) принято в связи с существенным нарушением условий государственного контракта от 30.11.2021 № 178.

Из содержания Решения следует, что ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» не исполнило свои обязательства по Контракту, а именно, Подрядчиком не выполнены работы в полном объеме и не представлена соответствующая исполнительная документация, предусмотренная условиями Контракта.

Заказчиком в адрес Подрядчика неоднократно были направлены претензии об устранении нарушений, связанных с ненадлежащим исполнением условий Контракта со стороны Подрядчика. Нарушения по исполнению условий Контракта Поставщиком не были устранены до 09.02.2022 включительно.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с подпунктом а) пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных 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» участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при заключении контракта или при исполнении контракта.

От представителей ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» поступили письменные и устные пояснения следующего содержания: *По данному Контракту Подрядчиком были выполнены все необходимые работы по объекту снаружи, Заказчик об этом уведомлен, произведена приемка выполненных работ.*

Для завершения работ в полном объеме, необходимо было провести работы внутри объекта. Так как детский сад является действующим и функционирующим для этого требуется, чтобы работа детского сада была приостановлена, поскольку проведение данных работ при детях не представляется возможным ввиду несоответствия требованиям техники безопасности и нормам действующего законодательства.

В соответствии с пунктом 5.4 Контракта Заказчик обязуется создать Подрядчику необходимые условия для выполнения работ по Контракту, передать Подрядчику по акту строительную площадку для производства работ на период выполнения работ в день заключения Контракта.

В рамках Контракта № 178 от 30.11.2021, ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» в период до 31.12.2021 исполняло свои обязательства по Контракту, были приобретены следующие материалы:

1. Приобретено пленка на сумму 195 492 рубля для оклейки стекол дверей и витражей;

2. Приобрело рольставни на сумму 185 890 рублей для сокрытия металлических противопожарных дверей в групповых ячейках;

3.Закупило террасную доску и планкер на сумму 371 369, 18 рублей для обустройства теневых навесов;

4.Закупило ряд материалов, указанных в счете № 090 000-354582/0672 от 24.12.2021 на сумму 254 427, 26 рублей для выполнения работ по устройству потолков, что подтверждается платежным поручением № 2080 от 24.12.2021.

Как следует из пояснений, ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ»» не имело намерений уклониться от исполнения Контракта, предпринимало попытки урегулирования спора, в доказательство своей добросовестности предоставило информацию о исполнении обязательств по контракту.

Комиссия отмечает, что внесение сведений об ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную принудительную меру, при осуществлении которой затрагиваются конституционные права и свободы, а также права и законные интересы, как самого Общества, так и других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов лиц, размещающих заявки на заключение контрактов.

Основанием для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков предполагается недобросовестное поведение лица, свидетельствующее о его намерениях сорвать исполнение обязательств по государственному контракту.

В соответствии со статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Из анализа положений статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от исполнения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта поставщиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и 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.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, определить вину нарушителя, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения этого лица в реестр недобросовестных поставщиков.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вместе с тем, Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 11.03.1998 № 8-П и в Постановлении от 12.05.1998 № 14-П указал, что санкции штрафного характера, исходя из общих принципов права, должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности.

Принцип соразмерности и вытекающие из него требования справедливости, адекватности и пропорциональности используемых правовых средств предполагают установление публично-правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обусловливающих индивидуализацию при применении взыскания. Указанные принципы привлечения к ответственности в равной мере относятся к физическим и юридическим лицам.

Согласно пункту 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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 подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

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

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

в) 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.

Комиссия, проведя проверку поступивших сведений в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, исследовав в совокупности все обстоятельства дела, в соответствии с положениями статьи 104 Закона о контрактной системе, не может прийти к однозначному выводу о намерении ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» в части направленности действий на неисполнение условий Контракта.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию об ООО «ТЕХСТРОЙМОНТАЖ» (ИНН 3123451506) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель Комиссии: О.В. Сотникова

Члены Комиссии: А.О. Репей

И.В. Маркова