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

15.05.2024 № 19037/24

На № _____ от _____

ГБУ «Ритуал»

info-ritual@ritual.mos.ru

ООО «СОФИР»

aleynikova18@bk.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-6423/2024
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

08.05.2024 **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:

К.Д. Киняшовой — главного специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

А.А. Белолипецкой — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

А.А. Луневича — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки в присутствии уполномоченных представителей ГБУ «Ритуал»: С.В. Пинчук (доверенность № 01-18/376 от 12.04.2024), Ю.А. Панюшкиной (доверенность № 01-18/448 от 06.05.2024), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «СОФИР»: Д.А. Казакова (доверенность № б/н от 07.05.2024),

рассмотрев обращение ГБУ «Ритуал» о включении сведений об ООО «СОФИР» 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 — ГБУ «Ритуал» (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «СОФИР» (далее — Исполнитель, Общество, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на оказание услуг по вырубке аварийных и сухостойных деревьев диаметром более 500 мм (реестровый № 0373200657323000339).

04.12.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № 0373200657323000339-44/2023 на оказание услуг по вырубке аварийных и сухостойных деревьев диаметром более 500 мм (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 19.04.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ООО «СОФИР» 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 19.04.2024 размещено в единой информационной системе Решение об

одностороннем отказе от исполнения Контракта.

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 оказания услуг по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием.

В соответствии с Приложением 1 к Техническому заданию срок оказания услуг: с 1-го по 80-й календарный день с даты заключения Контракта.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в рамках заключенного Контракта предусмотрена вырубка 154 деревьев на территории кладбищ, находящихся в ведении Заказчика.

06.12.2023 Заказчиком в адрес Исполнителя направлена заявка №1 с указанием срока, объёма и периодичности оказываемых услуг. 07.12.2023 Исполнитель принял заявку №1. Однако услуги Исполнителем оказывались с просрочкой и не в полном объёме.

В связи с отставанием от графика оказания услуг Заказчик направил в адрес Исполнителя информационное письмо от 10.01.2024 № 17-01-13/4, претензионное письмо от 23.01.2024 № 17-01-13/10 о ненадлежащем оказании услуг и причинении ущерба имуществу Заказчика и имуществу третьих лиц, а также претензионное письмо от 09.02.2024 № 17-01-13/25 о ненадлежащем исполнении Контракта, в части отсутствия вывоза порубочных остатков с территории кладбищ.

По состоянию на 01.04.2024 Исполнителем было вырублено 122 дерева из 154, вывезено 19 деревьев на сумму 2 474 913,46 руб. Комплект отчетной документации на фактически исполненные обязательства Заказчику не предоставлялся.

В связи с тем, что услуги не оказаны в полном объеме Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Представитель Исполнитель на заседании Комиссии Управления пояснил, что Приложениями к Техническому заданию определен конкретный объем работ, предусмотренный Контрактом.

Так, Приложением № 1 к Техническому заданию установлено количество деревьев, подлежащих вырубке, а именно 154 дерева.

Представитель Исполнителя указывает, что письмом № 18-1-24 от 18.01.2024 Заказчика сообщает о технической ошибке в расчете объемов, а именно: в соответствии со Сметой, приложенной к Контракту, объем составляет 58,464 куб.м, фактический объем составляет более 150 куб.м. Заявленный объем не соответствует количеству и объему требуемых к спилу деревьев. Расчеты производились по таблице в Приложении 1.

Указанное обстоятельство повлияло на сроки производства работ

Исполнителем и потребовало дополнительного привлечения техники.

Также Приложениями к Техническому заданию установлен объем вывозимых порубочных остатков: ЮВАО — 45,6576 т., ЮАО — 78,633 т., ВАО — 55,804 т. и ТиНАО — 210,533 т.

Фактически Подрядчиком выполнено 88.9 % работ по локальной смете.

Также Исполнитель указывает, что Подрядчиком осуществлен перенос порубочных остатков: ЮВАО - 177 куб. м., ЮАО – 248 куб. м., ВАО 129 куб. м., ТИНАО – 390 куб. м. Итого – 945 куб. м.

В то время как по локальной смете общий объем – 714,56 куб. м. В связи с чем по данному показателю объем выполненных работ превышен на 32 %.

Указанный объем порубочных остатков, полученный из расчета значений локальной сметы Подрядчику указал Заказчик в письме от 31.01.2024.

Что в свою очередь также привело к тому, что вырос объем работ и сроки их производства. Для продолжения производства работ у Исполнителя возникала необходимость в привлечении специальной техники, дополнительных работников и времени, где это изначально не планировалось.

Заказчик письменно подтвердил объем выполненных работ в письме от 12.03.2024.

В связи с тем, что фактически перенос порубочных остатков отличается от указанных в Контракте, количество деревьев, подлежащих вырубке фактически отличается от объема порубочных остатков, подлежащих переносу, а также то, что масса перевозимых порубочных остатков отличается от фактических объемов произошла просрочка выполнения работ.

Подрядчик сообщил Заказчику о сложившейся проблемной ситуации письмами от 18.01.2024 11.03.2024, 14.03.2024 и 02.05.2024. В указанных письмах Подрядчик указывал на несоответствие действительного объема работ положениям локальной сметы.

Кроме того, представитель Исполнитель отмечает, что представителями Заказчика не допускались работники и специальная техника Подрядчика на Преображенское и Даниловское кладбища начиная с 25.03.2024.

О данном факте Подрядчик письменно сообщал Заказчику письмами № 17 от 12.04.2024, № 02-05-2024 от 02.05.2024.

Более того, письмом исх. № 17 от 12.04.2024 работы в данной части были приостановлены до получения письменных указаний от Заказчика в порядке п. 1 ст. 716 ГК РФ.

Также Исполнитель указывает на нарушение Контракта Заказчиком, а именно: для вывоза порубочных остатков по спиленным деревьям Заказчиком привлечена сторонняя организация. О чем Подрядчик уведомил Заказчика письмом. № 17 от 12.04.2024.

Кроме того, Исполнитель на обозрение Комиссии Управления предоставил копию договора от 10.04.2024, заключенного между Подрядчиком и ООО «Квинс» на вывоз порубочных остатков. Данный договор Подрядчик заключил для увеличения производственных мощностей для выполнения условий Контракта.

На основании представленных к материалам дела документов и сведений Комиссия Управления делает вывод, что Исполнитель предпринимал активные

действия, направленные на выполнение обязательств по заключенному Контракту и не имел намерения уклоняться от исполнения Контракта.

Кроме того, согласно сведениям из единой информационной системы Обществом заключено и исполнено более 170 государственных контрактов. Таким образом, заключение аналогичных контрактов в предшествующие периоды и их надлежащее исполнение свидетельствует об отсутствии оснований для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков. Общество ранее выполняло аналогичные контракты (предмет поставки), то есть имеет необходимый опыт. При этом исполненные контракты свидетельствуют о систематической направленности на надлежащее исполнение контракта, данная позиция поддержана определением Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2023 по делу А40-47485/2022.

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.

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 :

Отказать ГБУ «Ритуал» во включении сведений об ООО «СОФИР» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Председательствующий Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Киняшова Кристина Денисовна**
Сертификат № 642C6C7CF48E6A7B6CBB4F2499CEA0FB
Действителен с 28.03.2023 по 20.06.2024

К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Белолипецкая Анастасия Александровна**
Сертификат № 1940C9F7D2D897ADB6D92FCBA417725D
Действителен с 22.01.2024 по 16.04.2025

А.А. Белолипецкая

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Луневич Алексей Александрович**
Сертификат № 009676A3FFBA54777B079C41B24367AC7C
Действителен с 05.12.2023 по 27.02.2025

А.А. Луневич

Исп.Белолипецкая А.А.

2024-21800