ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Нижегородской области

пл. Горького, 6
г. Нижний Новгород, 603000
тел. (831) 431-73-73, (831) 431-73-83
e-mail: to52@fas.gov.ru

28.03.2024 № ОШ/5536/24

На № _____ от _____

ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик"
nsztorgi@mail.ru

ООО "МСО "Север"
606950, Нижегородская обл.,
р.п.Тоншаево, ул.Я.Горева, д.13
mco-cever@yandex.ru

Решение по делу №РНП 52-62-24-СВ

РЕШЕНИЕ №РНП 52-62-24-СВ
по результатам проверки соблюдения ООО "МСО "Север"
законодательства о контрактной системе в сфере закупок

25 марта 2024 года город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок в составе:

- Швецова О.Ю. председатель комиссии, ВрИО заместителя руководителя управления;
- Клевцова А.А. член комиссии, начальник отдела контроля государственных и муниципальных закупок;
- Ражев С.В. член комиссии, старший специалист 1 разряда отдела контроля государственных и муниципальных закупок;

при участии посредством видеоконференцсвязи:

- Шабанова А.Н. представителя ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик" (доверенность б/н от 22.03.2024),
- Степанищевой Е.А. представителя ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик" (доверенность б/н от 12.02.2024),
- Тыринова В.П. представителя ООО "МСО "Север" (доверенность №25 от 22.03.2024),
- Тыринова М.Е. представителя ООО "МСО "Север" (доверенность №26 от 22.02.2024),
- Торлак Д.В. представителя ООО "МСО "Север" (доверенность б/н от 22.03.2024),

осуществив проверку по факту одностороннего отказа Государственного казенного учреждения Нижегородской области "Нижегородстройзаказчик" (далее также — ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик", заказчик) от исполнения контракта, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «Многоотраслевое строительное объединение «Север» (далее

также – ООО "МСО "Север", общество) по результатам определения поставщика путём проведения электронного аукциона на право заключения контракта по объекту закупки: «Выполнение комплекса работ по объекту: "Реконструкция терапевтического корпуса. Строительство перехода между отделением реанимации терапевтического корпуса и отделением хирургии с операционным блоком главного корпуса ГБУЗ НО "Шахунская ЦРБ"», номер извещения 0832200006623001443.

у с т а н о в и л а :

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от заказчика поступили сведения о расторжении в одностороннем порядке контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения названного контракта, с целью внесения сведений об обществе в Реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно части 2 статьи 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 также – Закон о контрактной системе) в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Вместе с тем в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В связи с этим, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Нижегородское УФАС России пришло к выводу о необходимости проведения проверки по изложенному в обращении факту.

Заслушав представителей сторон и изучив представленные документы, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок пришла к следующим выводам.

1) 08.11.2023 в единой информационной системе и на электронной торговой площадке «Фабрикант» размещено извещение по объекту закупки: «Выполнение комплекса работ по объекту: "Реконструкция терапевтического корпуса. Строительство перехода между отделением реанимации терапевтического корпуса и отделением хирургии с операционным блоком главного корпуса ГБУЗ НО "Шахунская ЦРБ"», номер извещения 0832200006623001443.

Начальная (максимальная) цена контракта — 19 074 400,00 рублей.

2) В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 24.11.2023 №ИЭА1 ООО "МСО "Север" и его заявка признаны соответствующими требованиям извещения о проведении электронного аукциона и положениям Закона о контрактной системе.

В соответствии с названным протоколом комиссия приняла решение заключить контракт с ООО "МСО "Север", итоговая цена контракта составляет 19 074 400,00 рублей.

3) 11.12.2023 по результатам рассмотренного электронного аукциона между заказчиком и обществом заключен контракт, положениями которого предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством и в соответствии с положениями статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно разделу 1 Контракта определен его предмет:

«Государственный заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательство выполнить комплекс работ по строительству объекта: комплекса работ по строительству объекта: "Реконструкция терапевтического корпуса. Строительство перехода между отделением терапевтического корпуса и отделением хирургии с операционным блоком главного корпуса ГБУЗ НО "Шахунская ЦРБ" (далее - Работа), в соответствии с проектной документацией, Сметой контракта (Приложение № 2), в сроки, предусмотренные Контрактом в соответствии с графиком выполнения работ (Приложение №3), на основании Приложений которые являются неотъемлемой частью Контракта.

1.2. Работа должна соответствовать требованиям СНиП, СП, технических регламентов и действующих нормативных актов Российской Федерации и Нижегородской области в части состава, содержания и оформления, а также, техническим условиям на подключение Объекта к сетям инженерно-технического обеспечения.

1.3. Государственный заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы на условиях настоящего Контракта».

Комиссией Нижегородского УФАС Установлено следующее.

Согласно пункту 3.2. Контракта, срок выполнения работ – с момента заключения Контракта и не позднее 260 дней со дня заключения Контракта. Исполнитель при исполнении Контракта по согласованию с Государственным заказчиком имеет право досрочно выполнить работы и сдать их Государственному заказчику.

07.03.2024 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта №Исх-328-1-137352/24 от 07.03.2024.

Из Решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта №Исх-328-1-137352/24 от 07.03.2024 следует, что данное решение принято на основании следующего:

«*Согласно п.5.3.15. Контракта весь комплекс работ должен быть выполнен в полном соответствии с требованиями законодательства РФ, соответствующих разделов СП, СНиП, ГОСТ, СанПин, ТУ, ТСН, технических регламентов, действующих на момент выполнения работ и условиями Контракта.*

При этом, по состоянию на 07.03.2024 на объекте должны быть выполнены такие виды работ, как подготовительные работы, устройство фундаментов перехода, начаты работы по устройству опор перехода. Однако, по состоянию на 07.03.2024 акт приемки строительной площадки со стороны ООО МСО «Север» не подписан, выполнение работ на объекте не начато, что подтверждается актом осмотра от 06.03.2024, материалами фотофиксации.

В связи с нарушением срока начала выполнения работ по государственному контракту Заказчиком направлялись требования о надлежащем исполнении обязательств №Исх-328-120735/24 от 17.01.2024, №Исх-328-1-75469/24 от 09.02.2024 с требованием в кратчайшие

сроки приступить к выполнению работ на объекте, устранить отставания от графика производства работ и надлежащим образом исполнить принятые на себя обязательства».

На Заседании Комиссии Нижегородского УФАС России представители Заказчика пояснили аналогичную позицию, указав на неисполнение Обществом своих обязательств по Контракту.

Кроме того, из пояснений представителей Заказчика следует, что Обществу был предоставлен свободный доступ на территорию объекта для выполнения работ.

Комиссия установила, что в соответствии с пунктом 5.1.2 Контракта, Государственный заказчик обязан в течение 7 дней со дня, следующего за днем заключения контракта, передать Исполнителю по акту приема-передачи (Приложение 6) строительную площадку, а также документы, которые определены приложением к контракту, являющимся его неотъемлемой частью.

В соответствии с Актом о передаче площадки под строительство, данный документ является трехсторонним и его должны подписать: Заказчик - ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик", Подрядчик - ООО "МСО "Север" и правообладатель - ГБУЗ НО «Шахунская ЦРБ». В акте указано, что площадка принадлежит ГБУЗ НО «Шахунская ЦРБ»на основании свидетельства государственной регистрации права пользования земельным участком от 04.08.2015г., Кадастровый номер: 52:03:0120004:1177.

В ходе рассмотрения сведений, Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в адрес Подрядчика Заказчиком был направлен трехсторонний акт о передаче площадки под строительство, согласно которому, ГБУЗ НО «Шахунская ЦРБ» передает площадку, принадлежащую ему на основании свидетельства о государственной регистрации права пользования земельным участком от 04.08.2015г., а ООО "МСО "Север" принимает площадку под строительство объекта: «Выполнение комплекса работ по объекту: "Реконструкция терапевтического корпуса. Строительство перехода между отделением реанимации терапевтического корпуса и отделением хирургии с операционным блоком главного корпуса ГБУЗ НО "Шахунская ЦРБ"».

Из пояснений представителей Общества следует, что ему не передан и им не принят рассматриваемый объект для выполнения работ, предусмотренных Контрактом, в связи с тем, что до настоящего времени Акт о передаче площадки под строительство не подписан правообладателем - ГБУЗ НО «Шахунская ЦРБ».

Кроме того, представители ООО "МСО "Север" пояснили, что Общество неоднократно связывалось с представителями Заказчика о возникновении трудностей и проблем, предлагало урегулировать их, проявляя инициатив в решении этих вопросов.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи 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 частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, 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 в соответствии с пунктом 1 настоящей части 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 в соответствии с настоящим пунктом 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 пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

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.

07.03.2024 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением обществом своих обязательств.

07.03.2024 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы.

Дата надлежащего уведомления — 07.03.2024 (дата поступления решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в адрес общества посредством Единой информационной системы).

В соответствии со статьёй 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение

срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно письму ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день, следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым. В случае, если последний день десятидневного срока, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, приходится на нерабочий день, то в соответствии со статьёй 193 Гражданского кодекса Российской Федерации днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта должно было вступить в силу и контракт должен быть расторгнут заказчиком – 19.03.2024.

Действия заказчика не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере государственных и муниципальных закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков, а также бюджетных учреждений от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Из анализа положений действующего законодательства в сфере государственных закупок следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участников закупок, выражающееся в неправомерном нарушении положений закона.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий государственного (муниципального) контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем торгов, и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, что в итоге приводит к неэффективному использованию бюджетных средств.

В пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2017, указано, что санкция в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, несоизмеримые с совершенной ошибкой, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов. Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-Пи от 21.11.2002 №15-П, имеющей универсальный характер, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При изложенных обстоятельствах, учитывая направленность воли общества, Комиссия пришла к выводу, что в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО "МСО "Север" в реестр недобросовестных поставщиков недостаточно.

Кроме того, согласно официальным данным Единой информационной системы, ООО "МСО "Север" имеет 186 исполненных контрактов, заключенных в рамках Закона о контрактной системы.

Руководствуясь статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Правилами, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок,

решила:

Сведения, представленные ГКУ НО "Нижегородстройзаказчик" об ООО "МСО "Север", в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии О.Ю. Швецова

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Швецова Ольга Юрьевна**
Сертификат № 00E86D13762C20DA9D87654C4FACFCFAC
Действителен с 04.05.2023 по 27.07.2024

Члены комиссии: А.А. Клевцова

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Клевцова Анжелика Александровна**
Сертификат № 29262C1CB0B315ED8DA7F68B1FC87A75
Действителен с 15.03.2023 по 07.06.2024

С.В. Ражев

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Ражев Сергей Владимирович**
Сертификат № 512FB1027B90049D0DF2499B57947F59
Действителен с 19.02.2024 по 14.05.2025

Исп.Ражев С.В.
тел.+7(831)431-73-87 вн.052-703