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

штамп регистрации _____ № _____

На № _____ от _____

Муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение «Сергачская средняя общеобразовательная школа № 3»
rono-zakupki@yandex.ru

ООО"АВАНГАРД СПЕЦСТРОЙ"
kolisovadiana@yandex.ru

ЭТП РОСЭЛТОРГ
info@roseltorg.ru

Решение
№РНП 52-413-24-ЕП

РЕШЕНИЕ №РНП 52-413-24-ЕП
по результатам проверки соблюдения ООО "Авангард Спецстрой" законодательства о контрактной системе в сфере закупок

18 ноября 2024 года город Нижний Новгород

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

- Баранова И.В. - председателя комиссии, заместителя руководителя Управления,
- Копытовой О.Г. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля государственных и муниципальных закупок,
- Полещука Е.М. - члена комиссии, специалиста-эксперта отдела контроля государственных и муниципальных закупок,

при участии посредством видеоконференцсвязи:

- Мясоедовой Е.А. - представителя МБОУ «Сергачская СОШ №3» по доверенности (доверенность б/н от 11.06.2024)
- Паниной Е.В. - директора МБОУ «Сергачская СОШ №3»
- Нагимовой Ю.Ж. - представителя ООО "Авангард Спецстрой" по доверенности (доверенность б/н от 14.11.2024)

осуществив проверку по факту одностороннего отказа Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Сергачская средняя общеобразовательная школа №3» (далее также — МБОУ «Сергачская СОШ №3», заказчик) от исполнения контракта, заключенного с обществом с ограниченной ответственностью "Авангард Спецстрой" (далее также — ООО "Авангард Спецстрой", общество) по результатам определения поставщика путём проведения

электронного аукциона на право заключения контракта по объекту закупки: «Капитальный ремонт внутренних помещений здания МБОУ "Сергачская СОШ №3", расположенного по адресу: Нижегородская область, г. Сергач, пос. Юбилейный, д. 20А», номер извещения 0332300069424000003,

установила:

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.

В соответствии с уведомлением дата и время рассмотрения дела №РНП52-413-24-ЕП: 15.11.2024 в 11:00:00 (МСК). Вместе с тем для уточнения сведений, Нижегородским УФАС России рассмотрение жалобы перенесено на 18.11.2024 в 15:00:00 (МСК)

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, Нижегородское УФАС России пришло к выводу о необходимости проведения проверки по изложенному в обращении факту.

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

1) 22.05.2024 в единой информационной системе и на сайте оператора электронной площадки — Сбербанк-АСТ - размещено извещение электронного аукциона, номер извещения 0332300069424000003.

Начальная (максимальная) цена контракта – 10 048 285,64 рублей.

2) В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 30.05.2024 №ИЭА1 общество и его заявка признаны соответствующими требованиям извещения об электронном аукционе и положениям Закона о контрактной системе.

В соответствии с названным протоколом аукционная комиссия заказчика приняла решение заключить контракт с ООО "Авангард Спецстрой" по цене 10 048 285,64 рублей.

3) 11.06.2024 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.

4) Комиссией Нижегородского УФАС России установлено следующее.

Разделом 1 Контракта определен предмет договора:

«1.1. Подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту внутренних помещений здания МБОУ "Сергачская СОШ №3", расположенного по адресу: Нижегородская область, г. Сергач, пос. Юбилейный, д. 20А (далее - работа), в соответствии с ведомостью объемов работ (Приложение № 1 - к Контракту) и локальным сметным расчетом (Приложение № 2 - к Контракту), рабочей документацией (Приложение №3 – к Контракту) условиями настоящего контракта и действующим законодательством, а Заказчик принимает на себя обязательство принять выполненные работы и оплатить их в соответствии с условиями настоящего контракта.

1.2. Все Работы, предусмотренные Контрактом, должны быть выполнены качественно, в полном объеме и в установленные настоящим Контрактом сроки, с соблюдением требований, действующих ГОСТ, СНиП, СанПин, строительных норм и правил, технических регламентов, и другими нормативными актами, регламентирующими выполнение данного вида Работ.»

28.10.2024 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта №1.

Из решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что данное решение принято на основании следующего:

«*Согласно пунктов 1.4, 3 сроки выполнения работ: с даты заключения контракта в течение 55 календарных дней.*

На 28.10.2024 года работы на объекте подрядчиком не завершены, не смотря на письменные требования заказчика.»

На заседании Комиссии Нижегородского УФАС, представители дополнили свою позицию, указав на неполный объем выполненных работ, а также на некачественное выполнение тех работ, которые предусмотрены контрактом. Также Заказчиком указано на способ выполнения работ, который также не предусмотрен документацией.

Представитель общества представил возражение, из которого следует следующее.

«*Письмом исх. №35 от 08.07.2024 Подрядчик, столкнувшись с трудностями при выполнении работ, попросил дать разъяснения по следующим обстоятельствам:*

1. Комната 44,45,48 - Не имеется возможности сделать пол, в связи с отсутствием половой доски;

2. Комната 46 - Невозможно заменить 20% досок и получить качественный пол;

3. Комната 1,2,73 - Нет возможности сделать качественный пол, так как разница примерно 100мм;
4. Туалеты - Пол не ровный, нужен демонтаж стяжки и делать новую стяжку;
5. Лестницы - Снять пожарный провода, отбить штукатурку и грунтовку и нанести новую, отбить бугры на сколько возможно, сделать опаловку и выровнять;
6. Проёмы - Невозможно сделать проём, без усиления стены, с просьбой дать решение.
Письмом исх. №99 от 11.09.2024 в ответ на Письмо №407 от 11.09.2024 Подрядчик сообщил о том, что в срок до 17 сентября 2024г. обязуется закончить выполнение работ на объекте, а также устранить все недостатки и исправить некачественно выполненную работу.
Таким образом, Подрядчик не отказывался от выполнения работ в связи с увеличенным объемом и продолжил добросовестно выполнять обязательства по Контракту.
Письмом исх. №106 от 17.10.2024 ООО «АВАНГАРД СПЕЦСТРОЙ» сообщил, что обязуется выполнить работы, в указанные сроки:
1. Монтаж декоративных элементов в актовом зале - 27.10.2024; 2. Монтаж противоскользящих полос на ступеньках и коробе - 22.10.2024; 3. Монтаж отбойной доски, монтаж экранов радиатором, второе окрашивание, крепеж пристенных поручней- 27.10.2024-27.10.2024; 4. Монтаж ПВХ подоконников, затирка плитки- 22.10.2024; 5. Затирка плитки, плитки пола, затирка короба канализации -22.10.2024; 6. Монтаж отбойной доски, монтаж экранов радиаторов, вентиляционной решетки (входная зона)-26.10.2024-27.10.2024; 7. Ремонт откосов входной двери, второе окрашивание-22.10.2024; 8. Установка металлических дверей (4 шт.) и витражей в гардеробной зоне - 6.11.2024- 12.11.2024»

Из материалов дела усматривается, что Участник закупки проявлял заинтересованность в исполнении контракта, так в материалы дела представлена активная рабочая переписка между ООО "Авангард Спецстрой" и заказчиком по поводу исполнения контракта.

Также в настоящем рассмотрении имеется спор в том числе о качестве выполненных работ.

При этом, антимонопольный орган отмечает, что наличие гражданско-правового спора между сторонами относительно качества оказанных услуг не является предметом рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков, так как указанный вопрос разрешается сторонами в судебном порядке.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное. Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Кроме того, Комиссия считает, что возникшие в ходе исполнения Контракта разногласия сторон не свидетельствуют о недобросовестном поведении Участника закупки, направленном на намеренный срыв исполнения контракта. Комиссия отмечает, что антимонопольный орган не обладает полномочиями по разрешению гражданско-правовых споров и оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту. Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

Из толкования, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным судом Российской Федерации, следует, что при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченному органу фактически необходимо исследовать текущее состояние и историю гражданских правоотношений между заказчиком и участником закупки, дать правовую оценку не только их действиям (бездействию), выявить последствия таких действий (бездействия), но также проанализировать качество результатов исполнения своих обязательств и влияние внешних факторов на процесс исполнения контракта.

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

Учитывая изложенное, заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

Согласно части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

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.

28.10.2024 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением обществом своих обязательств.

28.10.2024 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы.

Дата надлежащего уведомления — 28.10.2024 (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 – 08.11.2024.

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, выраженной 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила № 1078).

В соответствии с пунктом 15 Правил ведения РНП 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 указанных Правил, если:

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, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

На основании представленных доказательств, учитывая фактические обстоятельства дела, следует, что ООО «Авангард Спецстрой» осуществлялись действия, направленные на фактическое

исполнение контракта и свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от исполнения принятых на себя обязательств по контракту.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу, что в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО «Авангард Спецстрой» в реестр недобросовестных поставщиков недостаточно.

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 МБОУ «Сергачская СОШ №3» об ООО "Авангард Спецстрой", 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 И.В. Баранов

Члены комиссии: О.Г.Копытова

Е.М.Полещук

Исп.Полещук Е.М.
тел.431-73-87, вн. 052-706