

ООО «Автодор-Тамбов»

Министерство
градостроительства и
архитектуры
Тамбовской области

Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 068/10/104-976/2023

Резолютивная часть решения оглашена «09» января 2024 г.

В полном объеме решение изготовлено «12» января 2024 г.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Комиссия Тамбовского УФАС России) в составе:

руководитель комиссии –

члены комиссии:

в присутствии представителей:

министерства градостроительства и архитектуры Тамбовской области (далее – Заказчик) –,

общества с ограниченной ответственностью «Автодор-Тамбов» (далее – ООО «Автодор-Тамбов», Общество, Подрядчик) —,

проверив на основании статьи 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и 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» (далее – Постановление Правительства № 1078) обстоятельства одностороннего отказа Заказчика от исполнения государственного контракта от 02.12.2022 № 0164200003022003742_344701 на строительство сооружений и сетей инженерной инфраструктуры земельных участков, предполагаемых к бесплатному предоставлению льготной категории граждан для индивидуального жилищного строительства (водоснабжение, водоотведение, автодороги). Автодороги (6 этап), и проводя в соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение министерства градостроительства и архитектуры Тамбовской области (вх. от 26.12.2023 № 8863-ЭП/23) о направлении сведений об ООО «Автодор-Тамбов» (392000, г. Тамбов, ул. Монтажников, д. 9 ИНН 6829007739) для

включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом 12.12.2023 от исполнения контракта от 02.12.2022 № 0164200003022003742_344701 на строительство сооружений и сетей инженерной инфраструктуры земельных участков, предполагаемых к бесплатному предоставлению льготной категории граждан для индивидуального жилищного строительства (водоснабжение, водоотведение, автодороги). Автодороги (6 этап), по причине существенного нарушения условий контракта.

Заказчик сообщил обоснования причин расторжения контракта от 02.12.2022 № 0164200003022003742_344701, представил подтверждающие документы. Представитель Заказчика пояснил, что 08.12.2023 комиссией было проведено обследование объекта, в результате которого установлено, что Подрядчиком не выполнены комплексы работ, определенные контрактом. Контрактом предусмотрено, что если Подрядчик не приступает к исполнению контракта в сроки, предусмотренные графиком выполнения строительно-монтажных работ в течение 30 дней или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным (невыполнение 20% и более объемов выполнения по контракту, предусмотренных графиком выполнения строительно-монтажных работ, в течение 2 месяцев и более с момента начала выполнения работ (п.2 ст. 715 ГК РФ), то Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке. Руководствуясь ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, п.п. 5.2.1, 12.3.1 контракта, ч. 2 ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации Заказчик 12.12.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения указанного контракта, которое размещено в единой информационной системе в сфере закупок.

ООО «Автодор-Тамбов» представлены письменные пояснения причин невыполнения работ на объекте в установленные контрактом сроки. Представители Общества пояснили, что задержка производства работ на объекте произошла не по вине Подрядчика. Подрядчиком неоднократно устно и письменно заявлялось о необходимости внесения изменений в проектно-сметную документацию. Последняя редакция измененной проектно-сметной документации передана Подрядчику только 25.12.2023. Организацией, осуществляющей строительный контроль на объекте, 28.12.2023 приняты работы на сумму 188 332 724,27 руб. Оставшаяся часть работ не принята в связи с тем, что до настоящего времени проектно-сметная документация не изменена в полном объеме. Экспертные заключения от 26.12.2023 №887/23, от 28.12.2023 №888/23 подтверждают, что работы на объекте выполнены Подрядчиком в размере 97% от общего объема работ. Обществом предприняты все возможные меры, направленные на исполнение контракта.

Комиссия Тамбовского УФАС России в рамках своей компетенции в ходе проверки обстоятельств одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 02.12.2022 № 0164200003022003742_344701, заключенного с ООО «Автодор-Тамбов», заслушав представителей Заказчика, Подрядчика, рассмотрев представленные материалы, документы закупки, а также, проведя внеплановую проверку, пришла к следующему.

По итогам электронного аукциона № 0164200003022003742 между Заказчиком и Подрядчиком 02.12.2022 заключен контракт № 0164200003022003742_344701 на строительство сооружений и сетей инженерной инфраструктуры земельных участков, предполагаемых к бесплатному предоставлению льготной категории граждан для индивидуального жилищного строительства (водоснабжение, водоотведение, автодороги). Автодороги (6 этап), на

сумму 249 936 457,64 рублей.

Согласно п. 1.2 контракта: *«Подрядчик обязуется выполнить и передать Заказчику Работы на условиях, предусмотренных Контрактом, извещением об осуществлении закупки (приглашением принять участие в определении подрядчика), заявкой (окончательным предложением) Подрядчика (участника закупки), а Заказчик обязуется принять и оплатить их».*

Согласно п. 1.4 контракта: *«Виды и объемы работ содержатся в Приложение № 1 к Контракту (проектно-сметная документация), Приложение № 2 к Контракту (Ведомость объемов конструктивных решений (элементов) и комплексов (видов) работ, Приложение № 3 к Контракту (Проект сметы контракта))».*

Пунктом 4.2 контракта определен срок выполнения работ: 9 месяцев с даты заключения Контракта.

Пунктом 4.3 контракта установлено, что *«работы выполняются в соответствии с Приложением № 1 к Контракту (проектно-сметная документация), Приложением № 5 к Контракту (График выполнения строительно-монтажных работ), Приложением № 7 к Контракту (Техническое задание)».*

Обязательства сторон установлены в разделе 5 контракта.

Письмами (исх. от 18.04.2023 №103, 104, 105, от 26.04.2023 №110, от 29.08.2023 №186, от 30.11.2023 №282, от 01.12.2023 №299), направленными в адрес Заказчика, ООО «Автодор-Тамбов» обращалось с просьбой о внесении изменений в проектную документацию по объекту с целью актуализации видов и стоимости работ.

Приказами №№77-О, 91-О, 132-О утверждены изменения, внесенные в проектную документацию на объекте, 24.08.2023, 02.10.2023, 25.12.2023, соответственно.

Письмом от 01.09.2023 № 192 Подрядчик сообщил Заказчику о приостановке работ по контракту в связи с несоответствием проектно-сметной документации фактическим обстоятельствам.

Письмом от 07.09.2023 № 202 Подрядчик известил Заказчика о необходимости продления срока выполнения работ в связи с несоответствием проектно-сметной документации фактическому состоянию объекта.

В материалы дела Подрядчиком представлено 2 экспертных исследования от 26.12.2023 № 887/23, от 28.12.2023 № 888/23 о соответствии видов и объемов фактически выполненных работ.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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.

Пунктом 5.2 контракта предусмотрено право Заказчика:

«5.2.1. Принимать решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для

одностороннего отказа от исполнения обязательств, а также в случае:

если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению Контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к установленному Контрактом сроку становится невозможным;

если Подрядчик в установленный Заказчиком срок не устранил недостатки, обнаруженные при приемке работ;

неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязательств Подрядчика по Контракту».

Пунктом 12.1 контракта установлено следующее: «*Расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством и требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.*

Контракт может быть расторгнут в одностороннем порядке (односторонний отказ от исполнения контракта) в порядке, установленном статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ».

В пункте 12.3 контракта указано:

«12.3. Заказчик вправе отказаться от исполнения Контракта на основании ст. 715 ГК Российской Федерации в одностороннем порядке в следующих случаях:

12.3.1. Если Подрядчик не приступает к исполнению Контракта в сроки, предусмотренные графиком выполнения строительно-монтажных работ (Приложение №5 к Контракту) в течение 30 дней или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным (невыполнение 20% и более объемов выполнения по Контракту, предусмотренных графиком выполнения строительно-монтажных работ, в течение 2 месяцев и более с момента начала выполнения работ (п.2 ст. 715 ГК РФ).

12.3.2. Если во время исполнения положений Контракта становится очевидным, что работа не будет выполнена надлежащим образом, при этом Подрядчик не исполнил в установленный заказчиком срок требования Заказчика в 10-ти дневный срок устранить нарушения положений Контракта (п.3 ст.715 ГК РФ);

12.3.3. В иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации».

12.12.2023 Заказчик на основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе и п.п. 5.2.1, 12.3.1 контракта принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 02.12.2022 № 0164200003022003742_344701, заключенного с ООО «Автодор-Тамбов», в связи с не выполнением работ по контракту.

Согласно п. 12.1. ст. 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.

Согласно 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 поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно сведениям с сайта единой информационной системе в сфере закупок решение об одностороннем отказе размещено Заказчиком и получено Подрядчиком 14.12.2023.

В соответствии с нормами законодательства о контрактной системе в сфере закупок Подрядчику в десятидневный срок с даты надлежащего уведомления предоставлено право устранить нарушение условий контракта, которое послужило основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 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.

Учитывая, что в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта нарушения Подрядчиком условий контракта, послужившие основаниями для принятия указанного решения, не устранены, работы по контракту не выполнены, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе вступило в законную силу 26.12.2023.

Комиссия Тамбовского УФАС России, исследовав все обстоятельства дела, приходит к выводу, что сведения об ООО «Автодор-Тамбов» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) ввиду следующего.

В силу части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

При решении вопроса о включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр антимонопольный орган проверяет, имел ли место факт неисполнения (ненадлежащего) исполнения своих обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и является ли это нарушение существенным. Отказ заказчика от исполнения контракта имеет значение не как такового основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, а выступает поводом для передачи сведений о допущенных нарушениях уполномоченному органу, для проведения проверки этих сведений в соответствии с Законом о контрактной системе.

Антимонопольный орган при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков представленных заказчиком сведений должен установить признаки недобросовестности поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с разъяснениями, приведенными в пункте 1 постановления 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. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

Таким образом, для целей применения положений статьи 104 Закона о контрактной системе достаточным является получение антимонопольным органом доказательств того, что поставщик (исполнитель, подрядчик) в нарушение принятых на себя по контракту обязательств не предпринял достаточных и разумных мер по его надлежащему исполнению.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не

содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно п. 15 Постановления 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»:

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:

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;

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

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 мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Комиссия Тамбовского УФАС России, исследовав представленные в материалы дела доказательства направления Заказчиком в адрес Подрядчика уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта с приложением соответствующего решения и его размещения в Единой информационной системе в сфере закупок, не усмотрела нарушений в порядке принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

При этом, Комиссия Тамбовского УФАС России, считает, Подрядчиком в материалы дела представлена информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

В силу пункта 1 статьи 750 Гражданского кодекса Российской Федерации если при выполнении строительства и связанных с ним работ обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.

Из фактических обстоятельств дела в отношении исполнения контракта усматривается то, что в связи с недостатками проектной документации ООО

«Автодор-Тамбов» неоднократно сталкивалось с препятствиями в выполнении работ по контракту, о чем уведомляло заказчика, тем самым предпринимая меры для предупреждения нарушения сроков выполнения работ. Последнее изменение в проектно-сметную документацию утверждено 25.12.2023 приказом №132-О.

Поведение Подрядчика по исполнению своих обязательств по контракту, свидетельствует о намерении Общества исполнить условия заключенного контракта. Невозможность выполнения работ в срок и в полном объеме произошла по причинам, независящим от Подрядчика.

Таким образом, исходя из документов, имевшихся в распоряжении Комиссии Тамбовского УФАС России, нельзя сделать однозначный вывод о недобросовестности ООО «Автодор-Тамбов» по спорному контракту и наличии оснований для включения его в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Руководствуясь статьёй 95, статьёй 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные министерством градостроительства и архитектуры Тамбовской области в отношении общества с ограниченной ответственностью «Автодор-Тамбов» (392000, г. Тамбов, ул. Монтажников, д. 9, ИНН 6829007739) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.