ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Красноярскому краю

пр. Мира, 81 д, г. Красноярск, 660017
тел. (391) 211-00-00, факс (319) 211-01-14
e-mail: to24@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ООО ДПМК «Боготольская»
ул. Богашева, д. 10, г. Боготол, 662060
dpmk07@mail.ru

Администрация Боготольского сельсовета
Боготольского района Красноярского края
ул. Советская, 24а, с. Боготол, 662066
celcovet.bogotol@yandex.ru

ООО «Электронная торговая площадка
Газпромбанк»
(для сведения)
info@etpgpb.ru

Извещение 0119200000122007209

РЕШЕНИЕ № 024/10/104-3156/2022

23 ноября 2022 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в составе: Председатель – врио заместителя руководителя управления, начальника аналитического отдела, начальник контрольного отдела А.А. Кириллова, члены Комиссии – заместитель начальника отдела М.А. Грицай, главный специалист-эксперт Н.А. Ворсина (далее - Комиссия), рассмотрев обращение заказчика – Администрации Боготольского сельсовета Боготольского района Красноярского края (далее – Заказчик) с просьбой о внесении сведений об ООО Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Боготольская» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – РНП) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона «Ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения по ул. Фрунзе в с. Боготол Боготольского района», расположенного по адресу г. Красноярск, ул. Советская, 41В», извещение № 0119200000122007209 (далее – электронный аукцион),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение заказчика с просьбой о внесении сведений об ООО Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Боготольская» (далее – общество, подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона (далее – обращение).

На основании 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 – Закон о контрактной системе) и Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Правила ведения РНП) Красноярским УФАС России было принято

решение о проведении внеплановой проверки факта расторжения заказчиком контракта в одностороннем порядке в связи с ненадлежащим исполнением обществом условий такого контракта.

Красноярским УФАС России по адресам заказчика и общества были направлены уведомления о проведении внеплановой проверки, в которых содержались требования о представлении необходимых документов и сведений для рассмотрения обращения по существу, а также сообщалось о месте и времени заседания Комиссии по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках.

Кроме того, указанное уведомление в силу требований Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 было размещено в единой информационный информационной системе в сфере закупок. Таким образом, лица, привлеченные к рассмотрению вышеуказанного обращения, считаются надлежащим образом уведомленными о его рассмотрении и о проведении внеплановой проверки.

До заседания комиссии представитель Общества направил ходатайство о предоставлении возможности проведения заседания посредствам видеоконференции. Указанное ходатайство удовлетворено, направлена ссылка на видеоконференцию на электронный адрес Общества.

В назначенное время к видеоконференции подключились представитель Общества по доверенности (личность установлена, полномочия подтверждены), а также генеральный директор Общества (личность установлена, полномочия подтверждены).

Представитель заказчика предпринял попытки подключения к видеоконференции, однако ввиду отсутствия видео и аудио сигналов со стороны заказчика, подключение осуществить не удалось.

На заседании Комиссии представители общества пояснили, что Общество своевременно приступило к исполнению принятых на себя обязательств. Однако 03.10.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. В обоснование принятого Решения Заказчик указывает, что Подрядчик не приступил к выполнению работ. С принятым Решением Подрядчик категорически не согласен по следующим основаниям:

26.09.2022 Общество обращалось к Заказчику с предложением расторгнуть Контракт по соглашению сторон.

Данное предложение было обусловлено невозможностью выполнения работ ввиду неблагоприятных погодных условий (обильные осадки, температурный режим), препятствующие качественному процессу производства работ по устройству дорожного покрытия из асфальтобетона в соответствии с требованиями нормативов и ГОСТа Р 50597-2017.

Вместе с тем Заказчику был направлен проект Соглашения о расторжении контракта по соглашению сторон, однако ответа от Заказчика не поступило.

Между тем Общество не уклонялось и не отказывалось от исполнения Контракта и принимало всевозможные меры для его исполнения и устранения возникших проблем.

Таким образом, материалы необходимые для выполнения работ были закуплены Подрядчиком.

Однако вместе с тем, Общество не способно повлиять на столь значимый фактор для выполнения дорожных работ как погодные условия.

Представитель Общества также отметил, что Заказчиком в Контракте многократно установлено требование о соответствии результатов работ стандартам качества. Данные требования установлены в пунктах 1.1, 1.2, 3.4.2., 4.3 Контракта, а также пунктом 4 «Задачи Подрядчика» и пунктом 5 «Состав и объемы работ» в Приложении №1 к Контракту и в Приложении №3 к Контракту Перечень нормативно-технических документов.

Метеорологические условия в регионе поставили Общество в ситуацию, в которой проведение работ в соответствии с требованиями качества невозможны.

Ввиду вышеизложенного, Общество обратилось к Заказчику с просьбой отменить решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта и рассмотреть возможность расторжения Контракта по соглашению сторон.

В случае если расторжение по соглашению сторон видится Заказчику невозможным, Общество также просило продлить срок исполнения работ, чтобы при возникновении стабильных благоприятных погодных условий Общество смогло приступить к выполнению работ и исполнить свои обязательства по Контракту в соответствии со всеми требованиями качества.

08.11.2022 в адрес Общества поступил ответ от Заказчика от 02.11.2022, в котором Заказчик считает вышеизложенные доводы Подрядчика необоснованным.

Обществом был направлен ответ, в котором Общество обратило внимание Заказчика на следующее: заказчиком недостоверно указано в письме, что Подрядчик указывая на необходимость качественного выполнения работ делает ссылку не только ГОСТ Р 50597-2017, но также и на Пункты 1.1, 1.2, 3.4.2., 4.3 Контракта, а также п.4 Задачи Подрядчика и п. 5 Состав и объемы работ в Приложении №1 к Контракту и в Приложении №3 к Контракту Перечень нормативно-технических документов, в которых сам Заказчик устанавливает требования о соответствии результатов работ стандартам качества, при этом в списке нормативно-технических документов которыми должен руководствоваться Подрядчик присутствует не только ГОСТ Р 50597- 2017.

Информация, указанная Заказчиком о погодных условиях в письме от 02.11.2022, по мнению Общества, является несостоятельной, поскольку согласно сведениям имеющимися в интернет ресурсе Яндекс.Погода в округе Боготол: июль - 6 ясных дней, 8 дней с длительными осадками, 17 дней с переменной облачностью. При этом необходимо отметить, что осадочные дни идут не подряд, а также что после выпадения осадков, несомненно, остаются их последствия, на исчезновение которых требуется время. Август - 6 ясных дней, 18 дней с длительными осадками, 7 дней с переменной облачностью. Сентябрь - 5 ясных дней, 16 дней с длительными осадками, 9 дней с переменной облачностью.

Несмотря на то, что Обществу было известно об отсутствии авансирования, Общество не могло предполагать что возникнут проблемы с закупкой необходимых материалов, поскольку на момент участия в закупочной процедуре Общество ожидало получения денежных средств в связи с выполнением очередного Контракта, однако выплата была задержана. Вместе с тем вышеуказанное обстоятельство также служит причиной невозможности заключения договора субподряда, в связи с тем, что субподрядчику необходимо выплачивать денежные средства, в том числе авансовые, для закупки необходимых материалов. Более того, даже при заключении договора субподряда, не исчезает проблема о метеорологических условий, поскольку субподрядчик, равно как и Общество был бы обязан соблюдать требования качестве работ.

Таким образом, доводы Заказчика, изложенные в письме от 02.11.2022 Общество считает несостоятельными.

Общество не уклонялось и не отказывалось от исполнения Контракта и при возникновении стабильных благоприятных погодных условий Общество готово приступить к выполнению работ и исполнить свои обязательства по Контракту в соответствии со всем требованиями качества.

С учетом изложенной позиции, Общество полагает, что основания для внесение сведений в РНП отсутствуют.

Рассмотрев обращение заказчика и приложенные к нему материалы, иные материалы и сведения, представленные заказчиком и обществом, проведя внеплановую проверку, Комиссия по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках установила следующее.

На официальном сайте zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения по ул. Фрунзе в с. Боготол Боготольского района».

Комиссия отмечает, что общество добровольно принимало участие в электронном аукционе, выразило согласие исполнить условия контракта, предусмотренных извещением о проведении электронного аукциона. Таким образом, соизмерив свои возможности с потребностями заказчика,

общество, подав заявку на участие в электронном аукционе, в полном объеме осознавало, на каких именно условиях и в какие сроки ему будет необходимо выполнить работы, являющиеся предметом контракта.

Комиссией установлено, что раздел 1 контракта предусматривает следующее: «1.1. Подрядчик обязуется выполнить работы по ремонту автомобильной дороги по ул. Фрунзе, Боготольского района Красноярского края (далее - работы), в соответствии с Описанием объекта закупки (Приложение 1 к Контракту), Локальным сметным расчетом (Приложение 2 к Контракту), Нормативно-техническими документами (Приложение 3 к Контракту), являющимися неотъемлемой частью контракта, и сдать результат работ Заказчику, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в размере и в порядке, которые установлены Контрактом».

Согласно разделу 8 контракта: «8.2. Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. В случае принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом Российской Федерации, такой отказ осуществляется в соответствии со статьёй 95 Закона о контрактной системе.

8.3. В случаях, установленных частью 15 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

8.4. Внесение изменений в условия контракта в соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе осуществляется Сторонами с учётом положений частей 1.3 – 1.5 статьи 95 Закона о контрактной системе».

В связи с тем, что обществом были допущены существенные нарушения условий контракта, выразившиеся в неисполнении обязательств по выполнению работ, заказчик на основании статьи 95 Закона о контрактной системе, 03.10.2022 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу частей 8 и 9 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. 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 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 в соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 95 Закона о контрактной 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 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 части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением

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

Согласно части 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.

При этом необходимо учитывать, что в соответствии с частью 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 указанной 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.

На основании изложенного, при рассмотрении обращения необходимо установить дату надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и дату вступления соответствующего решения в силу с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Исходя из информации, размещенной заказчиком в единой информационной системе (далее – ЕИС), Комиссия установила, что заказчик принял решение об одностороннем расторжении контракта 03.10.2022. Решение было размещено в ЕИС – 03.10.2022 (вкладка на странице контракта в реестре контрактов «Решение об одностороннем отказе»). Решение вступило в законную силу 14.10.2022. Ввиду чего Комиссия делает вывод о том, что процедура расторжения контракта не нарушена.

Таким образом, заказчиком в полном объеме был предоставлен десятидневный срок для устранения нарушений обязательств по контракту, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

С учетом изложенного, Комиссия, выслушав представителей Общества, участвующих при рассмотрении обращения, изучив представленные материалы, не усматривает достаточных оснований полагать, что общество при исполнении контракта действовало недобросовестно.

Комиссия считает необходимым принять во внимание ответ общества на обращение заказчика от 12.09.2022, согласно которому общество сообщает, что ремонтные работы начнутся ориентировочно после 15 сентября 2022 и будут выполнены в случае благоприятных погодных условий, позволяющих проведение работ в соответствии с требованиями нормативов и ГОСТа Р 50597-2017, согласно заключенному контракту в установленные сроки, подготовка к началу выполнения работ проводится.

Так, представителем Общества в подтверждение подготовки к началу выполнения работ по контракту в материалы обращения представлены следующие документы: товарная накладная на покупку битума нефтяного дорожного № 1896 от 03.07.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 197 от 31.07.2022, счет-фактура на покупку труб железобетонных водопропускных № 952 от 05.08.2022, счёт – фактура на покупку ЩПС № 1127 о 24.08.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1120 от 23.08.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1122 от 23.08.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1157 от 30.08.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1162 от 31.08.2022, счёт – фактура на покупку ЩПС № 1176 от 02.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1209 от 08.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1236 от 12.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1254 от 14.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1275 от 17.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1280 от 18.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1295 от 20.09.2022, счёт – фактура на покупку щебня № 1303 от 21.09.2022, счёт – фактура на покупку битума нефтяного дорожного №3613 от 09.09.2022, товарно – транспортные накладные на ЩПС.

Также Комиссия принимает во внимание тот факт, что 26.09.2022 Общество обратилось к заказнику с предложением о расторжении контракта по соглашению сторон, которое обусловлено следующим: неблагоприятные погодные условия (обильные осадки и температурный режим), препятствующие качественному процессу производства работ по устройству дорожного покрытия из асфальтобетона в соответствии с требованиями нормативов и ГОСТа Р 50597-2017. Указанные обстоятельства (погодные условия) подтверждены скрин-шотами с портала погода.Яндекс.

Таким образом, при совокупности вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что Общество проявило инициативу по уведомлению заказчика о сложившейся ситуации о неблагоприятных погодных условиях, вследствие которых качественное проведение работ не представлялось возможным, а также предприняло меры, направленные на исполнение контракта, такие как приобретение материалов для проведения работ по контракту.

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.

Вместе с тем основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в непринятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

Более того, к моменту проведения заседания, Комиссия не располагала бесспорными доказательствами, свидетельствующими об умышленном и намеренном уклонении обществом от исполнения контракта по результатам электронного аукциона.

Согласно пункту 15 Правил 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 в реестр, если в результате проведения проверок:

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

Кроме того учитывая, что Общество представило доказательства того, что оно осуществило действия, направленные на исполнение обязанностей по контракту, в силу подпункта «в» пункта 15 Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия не имеет оснований для внесения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную меру ответственности, установленную в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств, о чем указано, в том числе в Определениях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 25.02.2014 № 4-П, от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и при рассмотрении обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа (судебные акты по делам №№ ВАС-11617/12, А21-4381/2012, А70-11549/2015, А73-2000/2018).

При этом любые неустранимые сомнения в виновности лица должны толковаться в пользу такого лица.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения, представленные заказчиком, в отношении ООО Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Боготольская» (ИНН 244300585) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд Красноярского края в течение трех месяцев с момента его принятия в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии А.А. Кириллова

Члены Комиссии М.А. Грицай

Н.А. Ворсина

2022-3994

Исп.Ворсина Н.А.
тел.(391) 211-01-44

2022-3994