Р Е Ш Е Н И Е
№ РНП – 23-478/2023
по делу № 023/10/104-3481/2023
о проведении внеплановой проверки по рассмотрению факта уклонения участника закупки от исполнения контракта

07 июля 2023 года **г. Краснодар**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия),

рассмотрев сведения, представленные МКУ г. Сочи «УКС», о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «ВОКС» по результатам проведения электронного аукциона: «Выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша" (наружные сети, благоустройство)» (извещение: № 0118300018722000615),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения МКУ г. Сочи «УКС» (далее - Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «ВОКС» (далее – Подрядчик) по результатам проведения электронного аукциона: «Выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша" (наружные сети, благоустройство)» (извещение: № 0118300018722000615).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 29.08.2022 №ИЭА1 ООО «ВОКС» признано победителем закупки.

16.09.2022г. между МКУ г. Сочи «УКС» и ООО «ВОКС» заключен контракт на сумму 23 839 100, 00 рублей.

19.06.2023г. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с ч. 9 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Заказчиком предоставлены сведения в соответствии с ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе.

- победитель: Общество с ограниченной ответственностью «ВОКС»;
- адрес: 115114, г. Москва, Шлюзовая набережная, д. 8, стр. 1, этаж/пом. 2/7б;

- ИНН: 7719418230, КПП: 770501001.

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

МКУ г. Сочи «УКС» проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша" (наружные сети, благоустройство)» (извещение: № 0118300018722000615).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 29.08.2022 №ИЭА1 ООО «ВОКС» признано победителем закупки.

16.09.2022г. между МКУ г. Сочи «УКС» и ООО «ВОКС» заключен контракт на сумму 23 839 100, 00 рублей.

Согласно п.1.1 контракта Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ на выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша" (наружные сети, благоустройство) (далее - объект), по мероприятию муниципальной программы муниципального образования городской округ город-курорт Сочи Краснодарского края «Развитие отрасли «Образование» города Сочи», утвержденной постановлением администрации города Сочи № 2707 от «25» ноября 2021 года (с последующими изменениями и дополнениями) в соответствии с настоящим контрактом, а также приложениями к нему, являющимися его неотъемлемой частью (далее – работы).

В соответствии с п. 3.2 контракта сроки выполнения работ определены сторонами:

3.2.1. Начало выполнения работ - дата подписания Муниципального контракта.

3.2.2. Окончание выполнения работ в соответствии с графиком выполнения работ (Приложение № 1), с даты заключения муниципального контракта до 15.12.2022г.

Выполнение работ осуществляется Подрядчиком на объекте - Краснодарский край, муниципальное образование городской округ город-курорт Сочи Краснодарского края, Лазаревский район, улица Калараша, 99.

Пунктом 3.2.3. Контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения (под этапом исполнения Контракта следует понимать выполнение работ Подрядчиком, приемка и оплата заказчиком):

1 этап «Подготовительные работы»: с даты заключения муниципального контракта по 02.11.2022 г.

2 этап «Канализация (наружные сети), Ливневая канализация, Теплоснабжение (наружные сети)»: с 11.10.2022 г. по 08.12.2022 г.;

3 этап «Благоустройство»: с 16.11.2022 г. по 30.12.2022 г.

Сроки выполнения работ по контракту, в том числе промежуточные сроки выполнения работ, определяются Сторонами в графике выполнения работ (Приложение № 1). На момент вступления настоящего контракта в силу дата окончания работ, в том числе видов работ, периодов, указанных в графике

выполнения работ (Приложение № 1), является исходной для определения имущественных санкций в случаях нарушения сроков выполнения работ, установленных контрактом, по вине Подрядчика.

В силу ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В обращении о включении ООО «ВОКС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Заказчик указывает на следующие обстоятельства.

1 этап «Подготовительные работы»: стоимость этапа 3 562 086,61 (Три миллиона пятьсот шестьдесят две тысячи восемьдесят шесть рублей 61 копейка) рублей - с даты заключения контракта по 29.12.2022 года;

2 этап «Канализация (наружные сети), Ливневая канализация, Теплоснабжение (наружные сети)»: стоимость этапа 3 193 480,03 (Три миллиона сто девяносто три тысяч четыреста восемьдесят рублей 03 копейки) рублей-с 11.10.2022 по 30.12.2022 года;

3 этап «Благоустройство»: стоимость этапа 17 083 533,36 (Семнадцать миллионов восемьдесят три тысячи пятьсот тридцать три рубля 36 копеек) рублей - с 16.11.2022 по 25.05.2023 года.

По состоянию на 15.06.2023 подрядчик нарушил сроки выполнения работ по контракту.

Расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством (п.19.4 контракта).

В соответствии с ч. 9 ст. 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 ч. 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.

19.06.2023г. Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

19.06.2023г. решение размещено в ЕИС.

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 (ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе).

Таким образом, у Исполнителя имеется десятидневный срок с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении, об одностороннем отказе от исполнения контракта для устранения нарушений условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Дополнительным соглашением № 117-ЕП-3 от 23.12.2022 года в соответствии со ст. 450, 451-453 Гражданского кодекса РФ, ФЗ-44 от 05.04.2013 г., пунктом 2.5, 2.5.1, 14.1 Контракта, Стороны приняли решение о приостановке работ по Контракту.

Дополнительным соглашением № 117-ЕП-3 от 23.12.2022 года в соответствии со ст. 450, 451-453 Гражданского кодекса РФ, ФЗ-44 от 05.04.2013 г., пунктом 2.5, 2.5.1, 14.1 Контракта, Стороны приняли решение о приостановке работ по Контракту.

Дополнительным соглашением № 117-ЕП-4 от 29.12.2022 года срок окончания работ продлен до 25.05.2023 года.

Согласно пояснениям ООО «ВОКС», ввиду некорректности проектной документации и необходимости внесения изменений в проектно-сметную документацию, в части изменения объемов и видов работ сроки выполнения работ затянулись.

Письмом № 37 от 05.04.2023 года, и письмом № 58 от 22.06.2023 года Подрядчик сообщил Заказчику о выявленных дополнительных работах непредусмотренных проектом и сметой. Без данных работ, а именно: прокладка ливневой канализации 40 м, разработка, вывоз строительного мусора 1416т., устройство временного теплоснабжения, установки бордюра и паребрика, последующие виды работ по благоустройству невозможно выполнить

Подрядчик уведомил Заказчика о необходимости принятия решения о порядке дальнейшего выполнения работ.

Подрядчик уведомил Заказчика об обстоятельствах непреодолимой силы, письмом № 18 от 16.02.2023 года Подрядчик сообщил, что в период с 3 по 7 февраля 2023г. и с 9 февраля 2023 г. работы на объекте: «Капитальный ремонт

муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша» временно приостановлены, в связи с неблагоприятными погодными условиями (гололед, снег), затрудняющими работу.

Письмом № 38 от 05.04.2023 года Подрядчик уведомил в рамках исполнения Муниципального контракта № 117-ЕП от 16.09.2022 г. на выполнение работ по объекту: «Капитальный ремонт муниципального общеобразовательного бюджетного учреждения средней общеобразовательной школы № 80 г. Сочи имени Героя Советского Союза Д.Л. Калараша» повторно в 2023 году направил письмо на увеличение стоимости работ.

03.07.2023 года Подрядчик направил Заказчику следующие документы:

- Акт выполненных работ № 1 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 2 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 3 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 4 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 5 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 6 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 7 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Акт выполненных работ № 8 от 28.06.2023 года по форме КС-2;
- Справка о стоимости выполненных работ № 1 от 28.06.2023 года по форме КС-3 на общую сумму 6 374 763 руб. 90 коп.;
- Счет-фактура № 280601 от 28.06.2023 г.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации 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.

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

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающее конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Согласно п. 15 постановления Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 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) в реестр в следующих случаях: если поставщиком (подрядчиком, исполнителем)

представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

При рассмотрении вопроса о законности решения антимонопольного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика (определение Верховного Суда Российской Федерации от 19.02.2015 № 301-КГ15-632).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение от исполнения контракта, которое свидетельствует о недобросовестном поведении (определение Верховного Суда Российской Федерации от 11.02.2016 № 305-КГ15-19295).

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о таком поставщике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган дает оценку действиям подрядчика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

При применении санкции учитывается характер правонарушения, размер причиненного вреда, степень вины правонарушителя и иные существенные для такого нарушения обстоятельства (определение Верховного Суда Российской Федерации от 13.06.2023 № 301-ЭС23-9136).

Таким образом, учитывая тот факт, что ООО «ВОКС» во исполнение условий муниципального контракта неоднократно предпринимало усилия по согласованию действий с Заказчиком, Комиссия Краснодарского УФАС не усматривает в действиях хозяйствующего субъекта признаки недобросовестности.

Общество имело намерения завершить работы по контракту, в связи с чем признаки явного недобросовестного поведения в данном случае отсутствуют.

Согласно ч.2 ст. 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.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021г. №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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МКУ г. Сочи «УКС» в отношении ООО «ВОКС» (115114, г. Москва, Шлюзовая набережная, д. 8, стр. 1, этаж/пом. 2/7б; ИНН: 7719418230, КПП: 770501001), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.