



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТОМСКОЙ ОБЛАСТИ

634050 пр. Кирова д. 10, г. Томск, тел. (3822)284083, факс (3822)284077, <http://tomsk.arbitr.ru>, e-mail: tomsk.info@arbitr.ru

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Томск

Дело № А67-8148/2024

Резолютивная часть решения объявлена 24.03.2025

Полный текст решения изготовлен 07.04.2025

Судья Арбитражного суда Томской области Е.В. Чиндина,
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Вишняковой Е.О.,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «ТНК» (ИНН 5905952421, ОГРН 1145958082038; 614065, Пермский край, г. Пермь, ул. 3-я Теплопроводная, дом 3А)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Томской области (ИНН 7019027633, ОГРН 1027000886384; 634009, Томская область, г. Томск, пр. Ленина, дом 111, офис 50)

о признании недействительным решения от 08.08.2024 по делу № 070/10/104-697/2024 о включении сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора: - областного государственного казенного учреждения «Центр государственных закупок Томской области» (634034, Томская Область, г.о. Город Томск, г. Томск, ул. Нахимова, д. 8); - областного государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Томской области» (634009, г. Томск, пр. Ленина, 117); - общества с ограниченной ответственностью «Строительная лаборатория» (634031, г.Томск, ул. Ивановского, д. 20, кв. 8); - прокуратуры Томской области (ИНН 7021018851, ОГРН 1027000905645; 634050, Томская область, г. Томск, ул. Белинского, дом 14).

при участии:

от Заявителя – Ольговская А.А. (доверенность от 01.08.2024);

от Ответчика – Макаренко Д.А. (доверенность от 13.01.2025);

от Управления автомобильных дорог – Сапрыкина Ю.В. (доверенность от 09.01.2025 №7);

от ООО «Строительная лаборатория» - Дусье Д.Г. (паспорт);

от иных – без участия;

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «ТНК» (далее также – ООО «ТНК», заявитель) обратилось в Арбитражный суд Томской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее – Томское УФАС России, ответчик) о признании недействительным решения от 08.08.2024 по делу № 070/10/104-697/2024 о включении сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков.

В судебном заседании представитель ООО «ТНК» поддержал заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении, дополнительных пояснениях, в частности, указал, что оспариваемое решение является незаконным и необоснованным. На момент

вступления в законную силу решения Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, обязательства сторон по нему были прекращены. При таких обстоятельствах оснований для рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации в отношении Подрядчика ООО «ТНК» у комиссии не имелось. В действиях Подрядчика отсутствуют умышленные и недобросовестные действия, которые повлекли включение его в реестр недобросовестных поставщиков. ООО «ТНК» было принято решение об одностороннем отказе от Контракта, так как со стороны Заказчика и строительного контроля предприняты действия в воспрепятствовании Подрядчику качественно и в сроки, предусмотренные Контрактом, выполнить и сдать результаты работы, что является существенным нарушением условий Контракта. Основной причиной затягивания сроков выполнения работ явились действия строительного контроля по необоснованному несогласованию асфальтобетонной смеси, а также из-за отсутствия на территории г. Томска и Томской области ПГС, соответствующей требованиям Проекта (вина проектировщика), при том, что в смете заложен карьер и стоимость доставки именно с территории Томской области. Все предписания Заказчика, которые не относятся к качеству, к технологии и к материалам производства работ в рамках выполнения первого этапа работ были устранены подрядчиком. Поведение Подрядчика - ООО «ТНК» являлось добросовестным, направленным, при всех сложившихся неблагоприятных обстоятельствах, на выполнение условий контракта, однако, исполнение Контракта было невозможно по причинам, не зависящим от Подрядчика (нежелание Заказчика способствовать исполнению Контракта).

Представитель Томского УФАС России заявленные требования не признал и просил отказать в их удовлетворении по основаниям, изложенным в отзыве на заявление, дополнениях к отзыву, в частности, пояснил, что обжалуемое решение принято антимонопольным органом в рамках полномочий, предоставленных ему законодательством Российской Федерации, и полностью соответствует действующему законодательству Российской Федерации. Доводы Подрядчика о невозможности выполнения работ из-за затягивания сроков согласования рецептов асфальтобетонной смеси признаны необоснованными. Комиссией Томского УФАС России было установлено, что затягивание сроков согласования состава асфальтобетонной смеси связано не с долгими ответами Заказчика и строительного контроля, а с несогласием Подрядчика с замечаниями, и необходимостью устранения препятствовавших согласованию асфальтобетонной смеси замечаний. В ходе заседания Комиссией Томского УФАС России было установлено, что согласование состава асфальтобетонной смеси ОГКУ «Томскавтодор» произошло 17.07.2024, о чем уведомили Подрядчика. Однако Подрядчик не приступил к работам на объекте несмотря на согласование асфальтобетонной смеси. Более того, 18.07.2024 Подрядчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Таким образом, основания, на которые ссылался Подрядчик при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта (в частности, отсутствие согласования состава асфальтобетонной смеси, затягивание сроков такого согласования, воспрепятствование выполнению работ), на момент принятия такого решения отсутствовали ввиду того, что состав асфальтобетонной смеси был согласован 17.07.2024. Из представленных в материалы дела документов и сведений не усматривается, что Заказчик препятствовал выполнению работ, или специально затягивал срок согласования асфальтобетонной смеси. Доводы Подрядчика о том, что долгое согласование Заказчиком смесей привело к нарушению Подрядчиком сроков выполнения работ по Контракту, предусмотренных графиком выполнения работ, по мнению Томского УФАС России, не подлежат учету, т.к. срок согласования смеси напрямую зависел от Подрядчика, который, соглашаясь на условия Контракта при его заключении, обязан был представить смесь, соответствующую всем установленным к ней требованиям. Стороной Заказчика (строительным контролем) асфальтобетонная смесь не согласовывалась из-за ее несоответствия требованиям ГОСТ Р 58406.2-2020. В ходе

выполнения работ Подрядчиком неоднократно допускались нарушения условий Контракта, требований к безопасности работ и качеству используемых материалов. Заказчиком и ООО «Строительная лаборатория» в адрес Подрядчика направлялись многочисленные обращения и предписания. Период согласования ППР сторонами длился 1 месяц в связи с тем, что Подрядчик предоставлял на согласование документацию, не соответствующую требованиям, указанным в Контракте или техническими нормами и стандартами. Подрядчиком неоднократно допускались нарушения в отношении качества применяемых материалов. Используемая асфальтобетонная смесь не соответствовала требованиям ГОСТ. Представленными в материалы дела протоколами испытаний подтверждается применение ООО «ТНК» материалов и смеси, не соответствующей требованиям действующего законодательства и межгосударственных и национальных стандартов. На момент заседания Комиссии Томского УФАС России ремонт автомобильной дороги Мелышково-Кожевииково-Изовка не был выполнен в полном объеме, что, в свою очередь, влечет за собой недостижение в Томской области результатов федерального проекта «Региональная и местная дорожная сеть», входящего в состав национального проекта «Безопасные и качественные дороги». Заказчиком в ходе заседания Комиссии представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа Подрядчика от исполнения контракта. Основания для отказа во включении сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные подпунктом «б» пункта 15 Правил, утвержденных постановлением № 1078, у Томского УФАС России отсутствовал и неисполнение обществом обязательств по Контракту привело к негативным последствиям, Заказчик в значительной степени лишился того, на что был вправе рассчитывать при заключении контракта.

Представитель ОГКУ «Томскавтодор» возражал относительно заявленных требований и просил отказать в их удовлетворении по основаниям, изложенным в отзыве на заявление, дополнительных пояснениях. В ходе выполнения контракта ООО «Строительная лаборатория» неоднократно выдавало замечания относительно предоставленных смесей, кроме того, в большинстве случаев замечания были аналогичны. На следующий день после согласования смесей ООО «ТНК» принято решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств, что свидетельствует об отсутствии намерений выполнять работы по Контракту. Контракт заключен 22.04.2024, то есть только спустя 2,5 месяца Подрядчик установил, что на территории Томской области отсутствует материал, необходимый для выполнения работ, кроме того, 27.05.2024 Подрядчик сообщил о поставке материала с трех карьеров, а также представил паспорт качества № 2024/05/01 на ПГС Месторождение «Кулманское», согласно которому коэффициент фильтрации смеси составляет 7,9 м/сут, то есть соответствует требованиям проекта. Таким образом, Подрядчиком представлена противоречивая информация относительно поставки инертных материалов. Распоряжением Администрации Томской области от 14.02.2018 № 90-ра утвержден перечень участков недр местного значения, содержащих общераспространенные полезные ископаемые на территории Томской области, согласно которому на территории области расположено 8 карьеров с ПГС (п. 19, 33, 38, 43, 48, 52, 57, 66), однако, Подрядчиком не предоставлено обоснованных доказательств невозможности поставки материала из указанных карьеров вследствие несоответствия показателям, содержащимся в проекте (коэффициент фильтрации не менее 1 м/сут). Заказчик не препятствовал Подрядчику в выполнении работ и оказывал содействие, в ходе заседания комиссии УФАС по Томской области ООО «ТНК» не представлено доказательств обратного. ОГКУ «Томскавтодор» добросовестно оказывало содействие Подрядчику в рамках выполнения работ по Контракту, ответы на письма Подрядчика относительно предоставления доказательств отсутствия материалов, несоответствия проектных данных фактическим и т.д. были направлены с целью получения подтверждающих документов и рассмотрения возможности в том числе изменения и

объёмов работ, и замены материалов, однако, данные действия ООО «ТНК» расценены как воспрепятствование Заказчиком выполнению работ по Контракту, более того, Заявителем не представлено доказательств невозможности выполнения работ по Контракту, в ходе выполнения работ представители Подрядчика ни в письменной форме, ни в процессе рабочих совещаний не оповещали Заказчика о невозможности выполнения работ и намерениях расторжения Контракта, следовательно, действия ООО «ТНК» могут быть расценены только как недобросовестные. Доводы, изложенные Подрядчиком в заявлении относительно сговора Заказчика, строительного контроля и иных организаций, а также непринятии иногородних Подрядчиков, воспрепятствовании своевременному и качественному выполнению работ ООО «ТНК» с целью включения указанной организации в РНП не обоснованы и не подтверждены. ООО «ТНК» приступило к работам по ликвидации пучин (20.06.2024) в отсутствие материала, необходимого для устройства новой конструкции дорожной одежды на участках пучинообразования - дополнительного слоя основания из природной песчано-гравийной смеси с коэффициентом фильтрации не менее 1 м/сут. (стр. 29 Рабочей документации Том 1), а в последующем указало о бездействии ОГКУ «Томскавтодор», выразившимся, в том числе, в отсутствии проектных решений по замене материала/поиска нового поставщика ПГС. Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о недобросовестности ООО «ТНК», Подрядчик фактически выполнял работы в нарушение предусмотренных Контрактом условий без согласования дополнительных объёмов работ и замены материала с Заказчиком, вследствие чего ссылка Подрядчика о воспрепятствовании и бездействии Заказчика является необоснованной. Безосновательный отказ ООО «ТНК» от исполнения Контракта повлек не достижение в Томской области результатов национального проекта «Безопасные качественные дороги», необеспечению безопасности дорожного движения, вследствие чего нарушены права граждан, более того, являясь профессиональным субъектом (коим ООО «ТНК» себя считает), Подрядчик должен предпринять все зависящие от него меры для исполнения Контракта и осознавать последствия неисполнения обязательств. Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае, фактические обстоятельства дела в своей совокупности указывают на неопровержимые основания для включения сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков и соразмерности данной публично-правовой санкции.

Представитель ООО «Строительная лаборатория» поддержал позицию Томского УФАС России по основаниям, изложенным в отзыве, указав, что ООО «Строительная лаборатория» не проводило процедуру согласования асфальтобетонной смеси, а проводило проверку рецепта асфальтобетонной смеси и составляющих ее компонентов требованиям нормативно-технической документации и проекта. ООО «ТНК» было заявлено о наличии нарушений при отборе АБС со стороны ООО «Строительная лаборатория». Данное утверждение является голословным т.к. на этот счет нет подтвержденных фактов и в актах отбора присутствует подпись ответственного со стороны Подрядчика и данный факт не отражен с его стороны. Также указывается, что к пробам взятых ООО «Строительная лаборатория» возможен несанкционированный допуск с возможностью их замены. Это тоже не соответствует действительности т.к. каждая проба опечатывается номерной пломбой, о чем делается запись в акте отбора. Доводы ООО «ТНК» об отсутствии на территории Томской области песчано-гравийной смеси, соответствующей требованию проекта, а именно с коэффициентом фильтрации более 1 м/сут, являются не состоятельными, т.к. в своем письме № 09-07-04-ТН от 09.07.2024 в приложении приводит противоположные данные, свидетельствующие о наличии ПГС с требуемыми характеристиками. Других аргументов со стороны Подрядчика не поступало. Кроме этого, Подрядчик использует ПГС при выполнении работ по вышеуказанному контракту № 2-р-т24 от 25.03.2024 работы по ремонту автомобильной дороги с. Кривошеино - с. Жуково на участке км 0+000 - км 3+698, в условиях которого к ПГС предъявляются те же требования.

В представленном отзыве прокуратура Томской области поддержала позицию Томского УФАС России, указав, что при принятии решения Комиссией Томского УФАС России верно применены положения Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации. ООО «ТНК» неоднократно допускались нарушения условий Контракта, требований к безопасности работ и качеству используемых материалов. Заказчиком и ООО «Строительная лаборатория» в адрес Подрядчика направлялись многочисленные обращения и предписания. Подрядчик предоставлял на согласование документацию, не соответствующую требованиям, указанным в Контракте или техническим нормам и стандартам. Подрядчиком неоднократно допущено нарушение в отношении качества применяемых материалов. Используемая асфальтобетонная смесь не соответствовала требованиям ГОСТ. ООО «ТНК» при исполнении контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024 не проявило той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательств. В материалы дела не представлено доказательств того, что Заказчик по Контракту препятствовал выполнению работ или специально затягивал срок согласования асфальтобетонной смеси.

ОГКУ «Центр государственных закупок Томской области» в представленном отзыве возражало относительно заявленных требований, в частности, указало, что решение о включении ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков принято на основании всестороннего рассмотрения представленных документов и проверки фактов. Каких-либо нарушений Комиссией Томского УФАС России допущено не было. Согласно переписке между Подрядчиком и Заказчиком, одной из причин невыполнения обязательств Подрядчиком в срок являлось затягивание согласования асфальтобетонной смеси организацией, осуществляющей строительный контроль. Однако Заказчик согласовал состав смеси, несмотря на это Подрядчик не приступил к работам и принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Подрядчик не представил доказательств о невозможности выполнения Контракта по причинам непреодолимой силы, а его односторонний отказ от исполнения условий Контракта привел к срыву реализации федерального проекта «Региональная и местная дорожная сеть», входящего в национальный проект. В связи с этим, вывод Комиссии Томского УАС России об отсутствии оснований для принятия ООО «ТНК» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является обоснованным.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела, арбитражный суд считает установленными следующие обстоятельства.

21.03.2024 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап» (извещение № 0865200000324000299) с начальной ценой 446 213 766 руб. 74 коп.

По результатам проведенного аукциона, в соответствии с протоколом подведения итогов определения подрядчика от 09.04.2024 для закупки №0865200000324000299, победителем признан участник закупки с идентификационным номером 116263963 – ООО «ТНК».

22.04.2024 между ОГКУ «Управление автомобильных дорог Томской области» и ООО «ТНК» заключен контракт № 22-р-т24 (номер реестровой записи в ЕИС 2701800270024000024) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 – км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап (далее - Контракт).

Согласно пункту 1.1 Контракта Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап (далее - объект) в сроки, предусмотренные Контрактом, с учетом Графика выполнения работ по ремонту (приложение 2 к Контракту), который является неотъемлемой частью Контракта, в соответствии с Техническим заданием (приложение 1 к Контракту) (далее - работы), и сдать результат работ по ремонту Заказчику в установленные Контрактом сроки, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в размере и в порядке, которые установлены Контрактом.

Согласно пункту 3.1 Контракта срок начала выполнения работ: с даты заключения Контракта. Срок окончания выполнения работ: 01.10.2024. Выполнение работ осуществляется в соответствии с Графиком выполнения работ по ремонту (Приложение № 2 к Контракту).

Место выполнения работ: Российская Федерация, автомобильная дорога Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области (п. 3.2 Контракта).

В силу пункта 10.5 Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда и в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и Контрактом.

Пунктом 10.6 Контракта предусмотрено, что Подрядчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта без возмещения убытков Заказчику в случае непередачи строительной площадки для исполнения Контракта (в том числе при неосвобождении ее от прав третьих лиц) в течение 30 (тридцати) календарных дней со дня заключения Контракта и в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 10.9 Контракта в случае принятия решения одной из Сторон Контракта об одностороннем отказе от исполнения Контракта расторжение Контракта после принятия такого решения осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок.

18.07.2024 ООО «ТНК» принято решение об одностороннем отказе от исполнения Государственного контракта № 22-р-т-24 (номер реестровой записи в ЕИС — 2701800270024000024) на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап.

Данное решение размещено в ЕИС 18.07.2024 и согласно сведениям из ЕИС указанное решение было получено Заказчиком 18.07.2024.

Как следует из решения об одностороннем отказе ООО «ТНК» от исполнения Контракта (исх. № 18-07-07-ТН от 18.07.2024), со стороны ОГКУ «Управление автомобильных дорог Томской области» (Заказчика) и ООО «Строительная лаборатория» имеются необоснованные действия в воспрепятствовании качественно и в сроки, предусмотренные Контрактом, выполнить и сдать результаты работ, что является существенным нарушением условий Контракта. Предписания строительного контроля о нарушении зернового состава и уведомление о приостановке работ являются необоснованными, о чем неоднократно сообщалось ООО «ТНК», однако приостановка не отозвана, мотивированного ответа со стороны Заказчика не представлено. На основании ст. 716 ГК РФ Подрядчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

02.08.2024 ОГКУ «Томавтодор» в Томское УФАС России направлена информация (вх. №6404-ЭП/2024 от 02.08.2024) для рассмотрения вопроса о включении сведений об

ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом Подрядчика от исполнения Контракта.

По результатам рассмотрения представленных сведений Томским УФАС России вынесено решение от 08.08.2024 по делу № 070/06/104-697/2024 о включении сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

Признание недействительным решения от 08.08.2024 по делу № 070/06/104-697/2024 является предметом требования ООО «ТНК» по настоящему делу.

В соответствии с ч. 1 ст. 198, ч. 4 ст. 200 АПК РФ и пунктом 6 постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» для удовлетворения требований о признании недействительными ненормативных правовых актов и незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления необходимо наличие двух условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя.

Отношения, связанные с ведением реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» в качестве федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля (надзора) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, определена Федеральная антимонопольная служба.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Частью 4 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Согласно части 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Возможность одностороннего отказа подрядчика от исполнения контракта предусмотрена положениями статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Частью 8 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что 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 19 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Возможность одностороннего отказа от исполнения Контракта предусмотрена положениями п. 10.5 Контракта, согласно которому расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда и в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и Контрактом.

Согласно части 22.2 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подряднике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Статьей 719 ГК РФ предусмотрено, что подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 настоящей статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила № 1078), установлено, что орган контроля осуществляет, в том числе, проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. При этом участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии

(инспекции) информацию и документы, объяснения, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при исполнении контракта.

По результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» пункта 13 Правил № 1078, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Исходя из пункта 15 Правил № 1078, орган контроля за государственными и муниципальными закупками принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта) в реестр, если заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Арбитражный суд отмечает, что при оценке законности и обоснованности решения антимонопольного органа необходимо учитывать, что включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Вместе с тем реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в Федеральном законе № 44-ФЗ, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, а, следовательно, защиту государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). При этом такими действиями (бездействием) нарушаются права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и сроков исполнения контракта, исключается (умалется) эффективность использования бюджетных средств, обеспечение публичных интересов в рамках соответствующих правоотношений.

Участник закупки, самостоятельно принявший решение об участии в ней и претендующий на заключение государственного (муниципального) контракта и его надлежащее исполнение, обязан учесть специфику заключения и исполнения контракта и соблюсти все предусмотренные для этого условия. В ином случае для него возникает риск наступления соответствующих неблагоприятных последствий, в том числе риск принятия уполномоченным органом решения о включении его в реестр недобросовестных поставщиков.

Законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае. В связи с этим, при рассмотрении вопроса о включении информации о недобросовестном поставщике в реестр антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины нарушителя, ущерба, нанесенного государственному заказчику.

Указанные правовые позиции отражены в судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

Соответственно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение,

совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ, в том числе, приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В соответствии с правовой позицией ВАС РФ, сформулированной в определениях от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, для возникновения таких правовых последствий, как признание заявителя недобросовестным подрядчиком, антимонопольный орган обязан выяснить все обстоятельства нарушения, определить вину нарушителя, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения этого лица в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с этим, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или не включении 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.

Соответственно, предметом доказывания по настоящему делу является установление наличия/отсутствия факта именно умышленного и недобросовестного поведения со стороны ООО «ТНК» при исполнении Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024.

По условиям Контракта от 22.04.2024 № 22-р-т24 Подрядчик принял на себя обязательство выполнить работы по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап (далее - объект) в сроки, предусмотренные Контрактом, с учетом Графика выполнения работ по ремонту (приложение 2 к Контракту), который является неотъемлемой частью Контракта, в соответствии с Техническим заданием (приложение 1 к Контракту) (далее - работы), и сдать результат работ по ремонту Заказчику в установленные Контрактом сроки, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в размере и в порядке, которые установлены Контрактом.

Согласно пункту 3.1 Контракта срок начала выполнения работ: с даты заключения Контракта. Срок окончания выполнения работ: 01.10.2024. Выполнение работ осуществляется в соответствии с Графиком выполнения работ по ремонту (Приложение № 2 к Контракту).

Место выполнения работ: Российская Федерация, автомобильная дорога Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области (п. 3.2 Контракта).

27.06.2024 между ОГКУ «Томскавтодор» от имени Томской области, далее «Заказчик», и ООО «Строительная лаборатория», далее «Подрядчик», заключен Государственный контракт № 31-р-т23 (далее «Контракт»).

В силу п. 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по осуществлению строительного контроля при выполнении ООО «ТНК» работ по ремонту автомобильной дороги Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области (далее - работы) в соответствии с техническим заданием (приложение 1 к Контракту), в рамках Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024.

Правовое регулирование подряда учитывает, что результат создается в процессе взаимодействия сторон, при этом обе стороны, и заказчик, и подрядчик должны

предпринимать все зависящие от них усилия для целей создания качественного результата. Наличие у подрядчика специальных познаний как у профессионала в соответствующей области работ законодателем учитывается, именно на подрядчика возложена обязанность по информированию заказчика об обстоятельствах, которые грозят годности результата работ.

В соответствии с п. 10 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, при несовершении заказчиком действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев или существа обязательства, до совершения которых исполнитель государственного (муниципального) контракта не мог исполнить своего обязательства, исполнитель не считается просрочившим, а сроки исполнения обязательств по государственному (муниципальному) контракту продлеваются на соответствующий период просрочки заказчика. Подрядчик не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора в соответствии с п. 3 ст. 405, п. 1 ст. 406 ГК РФ и п. 9 ст. 34 Закона о контрактной системе. Срок выполнения работ продлевается на период, соответствующий просрочке кредитора-заказчика.

В ходе судебного разбирательства установлено, что в рамках исполнения заключенного Контракта со стороны Подрядчика принимались меры, направленные на выполнение работ, являющихся предметом Контракта, в связи с чем между Заказчиком и Подрядчиком велась обширная переписка.

В частности, 22.04.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо № 22-04-1-ТН с согласованием проекта производства работ.

25.04.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо № 25-04-04ТН с запросом о выдаче проектно-сметной документации со штампом в производство работ.

26.04.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо № 26-04-04-ТН с приложением состава № 3-24-ТНК-Т асфальтобетонной смеси А-16Нн.

27.04.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо № 76-06-0229 с отказом в согласовании проекта производства работ.

02.05.2024 ООО «ТНК» письмом № 02-05-2-ТН направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» откорректированный проект производства работ.

14.05.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направило письмо № 76-26-0339 о необходимости выполнения привязки и установки дорожных знаков, нанесения дорожной разметки в соответствии с действующим Проектом организации дорожного движения (ПОДД).

16.05.2024 ООО «ТНК» направило в адрес начальника УГИБДД России по Томской области письмо № 16-05-01-ТН с уведомлением о начале проведения работ ориентировочно с 20.05.2024 с приложением согласованного с Заказчиком ПОДД.

17.05.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило требование № 76-06-04705 о необходимости в срок до 21.05.2024 предоставить Заказчику откорректированный проект производства работ и сообщить планируемую дату выхода на объект.

20.05.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика письмо № 20-05-6-ТН с приложением откорректированного проекта производства работ.

20.05.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика письмо № 20-05-7-ТН в ответ на требование от 17.05.2024 № 76-06-04705, согласно которому уведомило о том, что после согласования проекта производства работ и подписания акта приема-передачи дополнительно уведомит о готовности приступить к выполнению работ на объекте.

21.05.2024 сторонами согласован ППР по Объекту ремонта.

22.05.2024 сторонами подписан акт приема-передачи объекта.

23.05.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика письмо № 23-05-01-ТН о готовности приступить к выполнению работ и принять объект по акту приема-передачи.

27.05.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика письмо № 27-05-13-ТН с уведомлением о том, что поставка инертных материалов (ПГС) будет производиться с трех карьеров: карьер «Курлек-Вершинский», ООО «Кандинский гравий ТДСК», Карьер «Кулманское» с приложением образцов паспортов качества.

03.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика и ООО «Строительная лаборатория» письмо №03-06-08-ТН о необходимости в кратчайшие сроки согласовать составы асфальтобетонной смеси, т.к. отсутствие согласований может привести к срыву сроков. Дополнительно ООО «ТНК» указало о проведении в период 31.05.24-01.06.24 совместных испытаний асфальтобетонной смеси, по результатам которых замечания к качеству отсутствуют, приложены соответствующие документы.

03.06.2024 сторонами с УГИБДД по Томской области согласован ПОДЦ.

04.06.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направлено предписание № 1 о необходимости предоставления информации о ходе выполнения работ на объекте за каждую предыдущую неделю по понедельникам с 10.00 утра в электронном виде согласно приложения к предписанию.

04.06.2024 ООО «ТНК» в адрес Заказчика и ООО «Строительная лаборатория» направило письмо №04-06-06-ТН с уведомлением о применении материала: мастика герметизирующая битумно-полимерная «Брит» Т-75 с приложением образца паспорта качества №СТО 77310225.003-2021, сертификата соответствия № СТО 0110294, протокола испытаний №ЛИ 120421-6 САСп от 12.04.2021, протокола испытаний №ЛИ 240321-1 САСп от 24.03.2021, декларации о соответствии (рег.номер ЕАЭС №RU.PA01.B86033/23).

06.06.2024 ООО «ТНК» в адрес ОГКУ «Томскавтодор» направило письмо №06-06-08-ТН о необходимости согласования выполнения работ по фрезерованию и выравнивающему слою асфальтобетонного покрытия на всю протяженность на участке км 91+000 - км 127+111 по отметкам конструктивных слоев дорожной одежды, а именно разность до и после выполнения работ.

06.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №06-06-06-ТН о необходимости в кратчайшие сроки согласовать составы асфальтобетонной смеси, т.к. несвоевременное согласование привело к срыву сроков утвержденного графика производства работ, в связи с чем график производства работ будет скорректирован.

07.06.2024 ООО «ТНК» в ответ на предписание №1 от 04.06.2024 направило в адрес Заказчика письмо №07-06-01-ТН, содержащее информацию о ходе выполнения работ на объекте с приложением справки.

07.06.2024 ООО «ТНК» в адрес ОГКУ «Томскавтодор» направило письмо №07-06-04-ТН о необходимости согласования выполнения работ по фрезерованию и выравнивающему слою асфальтобетонного покрытия на всю протяженность на участке км 91+000 - км 127+111 по отметкам конструктивных слоев дорожной одежды, а именно разность до и после выполнения работ.

10.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №10-06-04-ТН, содержащее информацию о ходе выполнения работ на объекте с приложением справки.

13.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №13-06-03-ТН, в котором сообщило о приостановлении работ в связи с отсутствием согласования ранее направленных составов асфальтобетонных смесей.

13.06.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направило предписание №76-06-0704 о необходимости устранения следующих замечаний: материал, находящийся на площадке АБЗ, предназначенный для приготовления асфальтобетонных смесей А16 НН, А22 НН не пригоден, лаборатория ООО «Квант» не соответствует требованиям действующего законодательства, не оснащена необходимыми приборами и

оборудованием, отобранные пробы асфальтобетонных смесей А16 НН, А22 НН по зерновому составу и количеству битума в смесях не соответствуют ГОСТ Р 58406.2- 2020 и представленному составу, максимальная плотность смеси не соответствует заявленной в составе для согласования.

14.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №14-06-03-ТН о приостановлении работ в связи с отсутствием согласования ранее направленных составов асфальтобетонных смесей. Дополнительно общество сообщило, что работы будут возобновлены после согласования составов и согласования откорректированного графика работ, который будет откорректирован от даты согласования составов.

14.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмом №14-06-08-ТН ответ на претензию №76-06-0710, содержащий несогласие с выводами, изложенными в указанной претензии, с приложением договора №29/04 от 29.04.2024, договора №04/24-УЛ от 06.06.2024, договора №47/2023 от 09.01.2023, договора №10х_ЕДС/2021 от 17.01.2021, технологического регламента на производство а/б смесей на установке марки LINTEC 1500/4, принадлежащей ООО «А.А.Т.», состава №3-24-ТНК-Т.

17.06.2024 ООО «ТНК» в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмом №17-06-03-ТН направило ответ на предписание № 76-06-07-04 от 13.06.2024, содержащий несогласие с выводами, изложенными в указанном предписании с приложением договоров №№18/03 от 18.03.2024, 25/03 от 25.03.2024, 29/04 от 29.04.2024, 08/04 от 08.04.2024, 04/03 от 04.03.2024, 17/04 от 17.04.2024, 17/04-2 от 17.04.2024, 17/04-3 от 17.04.2024, 04/24-УЛ от 06.06.2024, 47/2023 от 09.01.2023, ЮхЕДС/2021 от 17.01.2021, технологического регламента на производство а/б смесей на установке LINTEC 1500/4, принадлежащей ООО «А.А.Т.».

20.06.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направлено письмо №76-06-0780, в котором указано, что ООО «ТНК» нужно устранить замечания по дорожно-строительным материалам.

20.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №20-06-03-ТН о рассмотрении возможности замены геосетки Армосет Б/Б-50/50 на аналогичный материал с более короткими сроками поставки и сопоставимой стоимостью с приложением коммерческого предложения на поставку геосинтетических материалов №06/30 от 17.06.2024, письма №13/26 от 20.06.2024.

21.06.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направило письмо №76-06-0809, в котором указало, что для согласования выполнения работ по фрезерованию и выравнивающему слою асфальтобетонного покрытия необходимо предоставить геодезическую съемку с подтверждением (подписанием) данных организацией, выполняющей функцию строительного контроля по объекту.

21.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №21-06-08-ТН, в котором сообщило о производстве осмотра участка производства работ с ПК230+00 по ПК361 +11 на предмет участков пучинообразования, в результате осуществления которого выяснилось, что ведомость ликвидации участков пучинообразования (приложение 29-р-т22-АД.ТКРЗ.В6) в проектной документации не соответствует фактическим участкам пучинообразования (приложение Ведомость участков пучинообразования), объемы которых превышают проектные, в связи с чем общество указало на необходимость принятия решения по ликвидации участков пучинообразования с приложением проектной ведомости 29-р-т22-АД.ТКРЗ.В6, фактической ведомости участков пучинообразования.

27.06.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направило письмо №76-06-0861 (в ответ на письмо общества №20-06-03-ТН от 20.06.2024), в котором указало, что для возможности замены армирующей сетки Армосет Б/Б - 50/50 на аналогичный материал необходимо предоставить сравнительный анализ по стоимости и характеристикам данных материалов, а также письмо от производителей (поставщиков) о

невозможности поставки или длительных сроках поставок армирующей сетки Армосет Б/Б - 50/50.

28.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №28-06-02-ТН о необходимости заключения дополнительного соглашения к Контракту, предусматривающего оплату отдельных видов работ в рамках Контракта.

01.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направило письмо №76-06-0870 (в ответ на письмо общества №21-06-08-ТН от 21.06.2024), в котором указало, что для принятия решения по ликвидации неучтенных проектом участков пучинообразования необходимо предоставить согласованную со строительным контролем ведомость участков пучинообразования, с расчетом объемов и стоимости данных работ.

02.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №02-07-03-ТН о возможности согласования краски м. АК-593 «ИНДПОЛ» для нанесения временной дорожной разметки с приложением образца паспорта качества №149 от 23.04.2024.

02.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-0873 о необходимости сообщения сведений об устранении указанных в ранее направленных предписаниях замечаний.

02.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» предоставлен ответ № 76-06-0885 на возражения ООО «ТНК».

03.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №03-07-01-ТН о необходимости сообщения конкретного места передачи демонтированных металлоконструкций.

03.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо (в ответ на письмо Заказчика №76-06-0861 от 27.06.2024) с приложением коммерческого предложения на поставку геосинтетических материалов с указанием стоимости и сроками поставки.

08.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-0931 об отсутствии необходимости ремонта покрытия моста и работ по обустройству мостового перехода через р. Кинда.

08.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №08-07-02-ТН с приложением документов о приемке выполненных работ для подписания.

08.07.2024 Заказчик направил в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-0932 (в ответ на письмо общества №03-07-11-ТН от 03.07.2024) об отказе в согласовании замены геосетки Армосет Б/Б-50/50 на аналогичный материал в связи с отсутствием технико-экономического сравнения, а также в связи с тем, что георешетка полиэфирная МЕАСЕТ - П не соответствует ГОСТ Р 55029-2020.

08.07.2024 ООО «ТНК» в адрес ОГКУ «Томскавтодор» направило письмо №08-07-03-ТН о необходимости увеличения объемов работ по ликвидации участков пучинообразования с учетом фактической глубины с приложением фактической ведомости участков пучинообразования, расчета стоимости пучинообразования.

09.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-0966 (в ответ на письмо общества №03-07-01-ТН от 03.07.2024) относительно демонтажа металлоконструкций.

09.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №09-07-04-ТН с приложением протоколов испытаний, согласно которому в ходе поиска поставщиков природной песчаной гравийной смеси в Томской области было установлено, что на территории области отсутствует материал, соответствующий требованиям проекта, а именно с коэффициентом фильтрации не менее 1 м/сут., в связи с чем ООО «ТНК» запросило проектное решение.

09.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №09-07-07-ТН (в ответ на письмо Заказчика №76-06-0966 от 09.07.2024) о необходимости в кратчайшие сроки утвердить одного из поставщиков услуг по приему металлолома с приложением коммерческих предложений на покупку лома и отходов металлов.

09.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №09-07-13-ТН (в ответ на письмо Заказчика №76-06-0855 от 02.07.2024), содержащее возражения на отзыв Заказчика №76-06-0855 от 02.07.2024 на ответ общества на претензию №76-06-0710 от 13.06.2024.

10.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» мотивированный отказ №76-06-0985 от подписания и приемки документации, направленной письмом общества №08-07-02-ТН от 08.07.2024.

11.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1002 (в ответ на письмо общества №09-07-07-ТН от 09.07.2024) о согласовании предложения ООО «Сибирская перерабатывающая компания».

12.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес Заказчика письмо № 12-07-01 письмо о согласовании асфальтобетонной смеси для выравнивающего слоя.

15.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1028 (в ответ на письмо общества №09-07-04-ТН от 09.07.2024), согласно которому при отсутствии на территории Томской области песчано-гравийной смеси с коэффициентом фильтрации не менее 1 м/сут., обществу необходимо рассмотреть ближайших поставщиков данного материала, расположенных в других субъектах Российской Федерации.

16.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №16-07-01-ТН о согласовании замены геосетки Армосет Б/Б - 50/50 на аналогичный материал с прочностными характеристиками не ниже требуемых с более короткими сроками поставки с приложением сравнительной таблицы по техническим характеристикам, технического паспорта на георешетку армирующую АРМОСТАБ АСФАЛЬТ 50/50- 40х40 №316-23, сертификата соответствия №04-ИДЮ 128.RU.C02575 с 05.04.2024 по 04.04.2027.

17.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №17-07-09-ТН от 17.07.2024 о приостановке производства работ по укладке асфальтобетонной смеси.

17.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1067 (в ответ на письмо общества №12-07-01 -ТН от 12.07.2024) о согласовании представленного состава асфальтобетонной смеси А16 Н №53-24-ТНК-Т-Об для устройства выравнивающего слоя покрытия с приложением соответствующего документа.

18.07.2024 ООО «ТНК» принято решение №18-07-07-ТН об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

22.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1122 (в ответ на письмо общества №08-07-03-ТН от 08.07.2024) об имеющихся в представленной фактической ведомости участков пучинообразования с расчетом стоимости работ по ликвидации пучин.

24.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №24-07-04-ТН (в ответ на письмо Заказчика №76-06-1060 от 16.07.2024), содержащее возражение на отзыв Заказчика №76-06-1060 от 16.07.2024 на ответ Общества на претензию №09-07-13-ТН от 09.07.2024.

24.07.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо №24-07-01-ТН о проведении совместного осмотра в целях фиксации объема фактически выполненных работ по контракту.

24.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1160, содержащее ответ на решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта №22-р-т24 от 22.04.2024.

24.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо №76-06-1169 (в ответ на письмо общества №16-07-01-ТН от 16.07.2024), в котором указало, что для рассмотрения возможности замены армирующей сетки Армосет БЛБ - 50/50 на

аналогичный материал, помимо характеристик материала требуется предоставить и стоимостные показатели.

26.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

30.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» принято решение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

30.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направлена Претензия №76-06-1216 с требованием оплатить штраф в размере 2 995 105 руб.

30.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» в адрес ООО «ТНК» направлено Требование №76-06-1218 о возврате аванса по Контракту.

Таким образом, исходя из представленной переписки, следует, что ООО «ТНК» имело намерение на выполнение условий Контракта, в связи с чем обществом предпринимались действия, направленные на скорейшее начало работ с учетом установленного Контрактом графика их выполнения.

Как указывает ООО «ТНК» в решении об отказе от Контракта, причиной отказа послужили действия Заказчика по необоснованному воспрепятствованию Подрядчику качественно и в сроки, предусмотренные Контрактом, выполнить и сдать результаты работ, что является существенным нарушением условий Контракта.

В частности, отставание от Графика выполнения работы вызвано, в том числе, длительным процессом согласования асфальтобетонных смесей, который составил почти три месяца.

Так, ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо от 26.04.2024 № 26-04-04-ТН о согласовании состава асфальтобетонной смеси для асфальтобетонного покрытия с приложением состава А-16Нн.

14.05.2024 ОГКУ «Томскавтодор» направило в ООО «Строительная лаборатория» на проверку документы на дорожно-строительные материалы и состав асфальтобетонной смеси, представленные генподрядной организацией ООО «ТНК» (письмо от 14.05.2024 № 76-06-0337).

Письмом от 14.05.2024 ООО «Строительная лаборатория» указало выявленные замечания относительно представленных документов на дорожно-строительные материалы и состав асфальтобетонной смеси.

Письмом от 17.05.2024 исх. № 20-05-8-ТН ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» откорректированный состав асфальтобетонной смеси А-16Нн.

03.06.2024 ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» письмо (исх. № 03-06-08-ТН от 03.06.2024) о согласовании в кратчайшие сроки составов асфальтобетонной смеси, так как отсутствие согласования может привести к срыву сроков выполнения работ. При этом, в письме было указано на то, что 31.05.2024 – 01.06.2024 было выполнено совместное испытание асфальтобетонной смеси, по результатам замечания не выявлены, смесь соответствует требованиям МК. В подтверждение указанных обстоятельств к письму прилагались протоколы испытаний.

Письмом от 06.06.2024 № 06-06-06-ТН ООО «ТНК» уведомило ОГКУ «Томскавтодор» о том, что в рамках выполнения работ по государственному контракту № 22-р-т24 от 22.04.2024 в адрес ОГКУ «Томскавтодор» были направлены составы по асфальтобетонным смесям А-16Нн, однако согласование или замечание по данным составам не получено. ООО «ТНК» не может приступить к укладке асфальтобетонной смеси. В связи с этим, ООО «ТНК» просило в кратчайшие сроки согласовать составы, так как несвоевременное согласование привело к срыву сроков утвержденного графика производства работ.

Письмом от 13.06.2024 № 13-06-03-ТН ООО «ТНК» уведомило ОГКУ «Томскавтодор» о том, что в целях снижения аварийности ООО «ТНК» приостанавливает работы без согласованных составов асфальтобетонных смесей. Составы были направлены письмом № 26-04-04-ТН от 26.04.2024. На момент написания письма по представленным

составам в нарушение регламентируемых сроков замечаний и мотивированных отказов не поступало. Работы будут возобновлены после согласования составов.

Письмом от 14.06.2024 исх. № 14-06-03-ТН ООО «ТНК» сообщило ОГКУ «Томскавтодор» о том, что до настоящего времени по представленным для согласования составам асфальтобетонной смеси замечаний и мотивированных отказов не поступало. Также общество уведомило Заказчика о том, что работы будут возобновлены после согласования составов и согласования откорректированного графика работ. График работ будет откорректирован от даты согласования составов.

Письмом от 12.07.2024 № 12-07-01-ТН ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» на согласование состав № 53-24-ТНК-Т-Об асфальтобетонной смеси А16Нн для устройства выравнивающего слоя покрытия.

15.07.2024 за исх. № П 093 от ООО «Строительная лаборатория» поступило сообщение, согласно которому протоколы на инертные материалы, входящие в комплект предоставленных документов на состав асфальтобетонной смеси, не содержат требуемые значения характеристик, предъявляемым к ним по ГОСТ Р 58406.2-2020, а также в заключении не указана пригодность использования данных материалов в конкретной смеси. Предоставленная Подрядчиком 04.07.2024 асфальтобетонная смесь А16Нн для подтверждения рецепта соответствует требованиям ГОСТ Р 58406.2-2020 и рецепту.

17.07.2024 за исх. № 76-06-1067 ОГКУ «Томскавтодор» уведомило Подрядчика о согласовании представленного состава асфальтобетонной смеси А16Н для устройства выравнивающего слоя покрытия.

Таким образом, согласование асфальтобетонной смеси осуществлялось на протяжении 3 месяцев (с апреля по июль 2024 г.),

При этом, по условиям Контракта, срок выполнения первого этапа работ с 22.04.2024 по 30.06.2024.

Вместе с тем, только спустя почти 3 (три) месяца, письмом исх. № 76-06-1067 от 17.07.2024 ОГКУ «Томскавтодор» согласовало состав асфальтобетонной смеси А-16Н №53-24-ТНК-Т-Об для устройства выравнивающего слоя покрытия, то есть за сроками первого этапа Контракта, что влекло невозможность выполнения работ по Контракту в предусмотренный срок, и могло служить основанием для наложения штрафов, начисления неустойки и иных неблагоприятных последствий.

При этом, на письма ООО «ТНК» от 26.04.2024 № 26-04-04-ТН о согласовании составов, от 03.06.2024 № 03-06-08-ТН с приложением протоколов испытаний (в том числе совместных с ООО «Строительная лаборатория»), от 13.06.2024 № 13-06-03-ТН о приостановке работ до согласования составов в целях снижения аварийности на дороге, от 14.06.2024 исх. № 14-06-03-ТН ответов от ОГКУ «Томскавтодор» письменных ответов не поступило.

Применительно к доводам Томского УФАС России и ОГКУ «Томскавтодор» о том, что согласование асфальтобетонной смеси не требовалось и что это была исключительно инициатива самого подрядчика, арбитражный суд отмечает, что исходя из ответов и действий Заказчика, связанных с согласованием асфальтобетонной смеси, следует, что согласование смеси признавалось в качестве обязательного со стороны Заказчика. В частности, ни в одном из ответов в адрес ООО «ТНК» Заказчик не указывал на то что, согласование асфальтобетонной смеси не требуется. Напротив, Заказчиком полученные от Подрядчика смеси направлялись для анализа в ООО «Строительная лаборатория». В предписании № 76-06-0704 от 13.06.2024 отобранные пробы асфальтобетонной смеси сравнивались со смесью, заявленной для согласования.

В решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта ООО «ТНК» также ссылались на не разрешение Заказчиком вопроса об изменении высотных отметок.

В частности, письмами от 06.06.2024 № 06-06-08-ТН, от 07.06.2024 № 07-06-04-ТН ООО «ТНК» направило уведомление в адрес ОГКУ «Томскавтодор» о том, что в результате геодезических съемок обнаружено, что фактически установленные высотные

отметки по выполнению работ не соответствуют проектным, в связи с чем просило согласовать работы по фрезерованию и выполнению укладки выравнивающего слоя асфальтобетонного покрытия на участке 91 + 000 - км 127+11.

В ответе от 21.06.2024 № 76-06-0809 (то есть спустя 2 недели) ОГКУ «Томскавтодор» указало, что для рассмотрения вышеуказанного вопроса необходимо предоставить геодезическую съемку с подтверждением (подписанием) данных организацией, выполняющей функцию строительного контроля по объекту.

Письмом от 21.06.2024 № 21-06-08-ТН ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» проектную ведомость и фактическую ведомость на основании геодезической съемки.

Однако на момент принятия ООО «ТНК» решения об одностороннем отказе Заказчиком вопрос об изменении высотных отметок не был разрешен.

Также, в решении об одностороннем отказе от исполнения контракта ООО «ТНК» сослалось на то обстоятельство, что вопрос об изменении объемов работ по ликвидации участков пучинообразования со стороны Заказчика не разрешен.

Из материалов дела следует, что ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» уведомление от 21.06.2024 № 21-06-08-ТН о том, что ведомость ликвидации участков пучинообразования (приложение 29-р-22-АД.ТКРЗ.В6) в проектной документации не соответствует фактически установленным участкам пучинообразования - фактически объёмы превышают проектные.

В ответе от 01.07.2024 № 76-06-0870 ОГКУ «Томскавтодор» указало, что для рассмотрения вышеуказанного вопроса необходимо предоставить согласованную со строительным контролем ведомость участков пучинообразования, с расчетом объемов и стоимости данных работ.

Письмом от 08.07.2024 № № 08-07-03-ТН ООО «ТНК» направило в адрес ОГКУ «Томскавтодор» согласованную со строительным контролем ведомость участков пучинообразования, с расчетом объемов и стоимости данных работ.

Однако до момента принятия решения об одностороннем отказе вопрос об изменении объемов работ по ликвидации участков пучинообразования не решен.

Уже после принятия ООО «ТНК» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта ОГКУ «Томскавтодор» направило в адрес ООО «ТНК» письмо от 22.07.2024 № 76-06-1122 (в ответ на письмо общества № 08-07-03-ТН от 08.07.2024), указав на имеющиеся в представленной фактической ведомости участков пучинообразования с расчетом стоимости работ по ликвидации пучин разночтений, и просило представить для согласования в ОГКУ «Томскавтодор» документацию, разработанную без ошибок и разночтений.

В решении об одностороннем отказе от исполнения контракта ООО «ТНК» также указывало на то, что Заказчиком с учетом отсутствия на территории Томской области поставщиков песчаной гравийной смеси, отвечающей требованиям проекта (коэффициент фильтрации менее 1м/сут.

В частности, письмом от 27.05.2024 № 27-05-13-ТН ООО «ТНК» уведомило о поставке инертных материалов (ПГС) из 3-х карьеров с приложением протоколов испытаний.

В ходе проведения лабораторных исследований материалов поставщиков ПГС с коэффициентом фильтрации не менее 1 м/сут. было установлено, что таких поставщиков на территории Томской области нет.

Согласно пояснениям заявителя, единственным поставщиком ПГС с коэффициентом фильтрации менее 1м/сут на территории Томской области является ЗАО «Сибирский центр логистики». Однако ЗАО «Сибирский центр логистики» на запросы ООО «ТНК» не реагировал, ответы о возможности заключения договоров поставки не представлял.

Письмом от 09.07.2024 № 09-07-04-ТН ООО «ТНК» уведомило ОГКУ «Томскавтодор» о том, что согласно проектной документации при устройстве дорожной

одежды на проезжей части указано устройство дополнительного слоя основания из природной песчаной гравийной смеси (ПГС), предусмотрена средняя дальность автомобильной перевозки 183 км из г. Томска. Однако, в ходе поиска поставщиков ПГС в Томске и Томской области установлено, что на территории области отсутствует ПГС, соответствующий требованиям проекта, а именно с коэффициентом фильтрации менее 1м/сут. В связи с этим, ООО «ТНК» просило предоставить проектное решение.

Письмом от 15.07.2024 № 76-06-1028 ОГКУ «Томскавтодор» указало, что при отсутствии на территории Томской области ПГС с коэффициентом фильтрации не менее 1 м/сут., Подрядчику необходимо рассмотреть ближайших поставщиков данного материала, расположенных в других субъектах Российской Федерации. При этом, вопрос об увеличении сметной стоимости и сроков поставки материалов Заказчиком разрешен не был.

Таким образом, из анализа представленной в материалы дела переписке между сторонами Контракта следует, что Обществом предпринимались значительные меры для выполнения работ в установленный срок, просило скорейшего рассмотрения возникших в ходе производства работ вопросов. При этом, направленные в адрес Заказчика обращения не были в скорейшем времени рассмотрены (ответы могли быть даны спустя 2-3 недели после поучения запросов), ответы в значительной части носили формальный характер.

Вместе с тем, из анализа оспариваемого решения не усматривается, что данным обстоятельством антимонопольным органом давалась оценка, не усматривается оснований непринятия протоколов испытаний, представленных исполнителем (с учетом, в том числе, того обстоятельства, что на рассмотрение Комиссии протоколы представлялись как исполнителем, так и заказчиком, которые носили противоречивый характер), а также иных вопросов, изложенных Обществом в решении об одностороннем отказе.

В оспариваемом решении антимонопольный орган применительно асфальтобетонной смеси ссылается на совместную проверку с участием представителей заказчика, Департамента транспорта, дорожной деятельности и связи Томской области, ФКУ «Сибуправдор» АБЗ, расположенного в с. Моряковский затон, ул. Мичурина, 80 стр. 1, в ходе которой установлено, что материал, находящийся на площадке АБЗ, предназначенный для приготовления асфальтобетонных смесей А16НН, А22НН, не пригоден для использования. По результатам отбора проб асфальтобетонной смеси А16Н и А22Н с указанного АБЗ ФКУ «Сибуправдор», зерновой состав и количество битума в смесях не соответствует требованиям ГОСТ 58406.2-2020, в связи с чем в адрес исполнителя Заказчиком было направлено предписание устранить выявленные замечания.

Исходя из указанного, антимонопольный орган пришел к выводу, что подрядчик никак не опроверг данные испытания, а письмами Заказчика и строительного контроля об устранении нарушений для согласования асфальтобетонной смеси №П038 от 14.05.2024, №П070 от 13.06.2024 подтверждается факт непринятия Обществом необходимых и достаточных мер, направленных на разрешение сложившейся ситуации, а затягивание сроков согласования асфальтобетонной смеси связано не с долгими ответами заказчика и строительного контроля, а с несогласием Подрядчика с замечаниями, и необходимостью устранения, препятствовавших согласованию асфальтобетонной смеси, замечаний.

Вместе с тем в ответ на данную претензию Общество ответило, что песок, находящийся на территории АБЗ, предназначен для собственных нужд, а именно отсыпки площадки и для приготовления асфальтобетонной смеси применяться не будет. С ООО «Квант» договор расторгнут, договоры заключены с иными лицами (ГУП ТО «Областное ДРСУ», ООО «Призма»). При этом, направление возражений на замечания это право любой стороны соглашения.

При этом, как уже указывалось выше, антимонопольный орган не привел правового обоснования непринятия протоколов испытаний асфальтобетонной смеси именно Заявителя, не дал оценку обращения Заявителя об ускорении согласования Заказчиком асфальтобетонной смесим.

Так, например, согласно письму ООО «ТНК» от 14.06.2024 №14-06-03-ТР последний указывает на то, что 06.06.2024 Общество уведомило о согласованных составах А-16Нн, А16Нт. А-22-Нн строительным контролем ООО «Мост». На данный момент по представленным составам замечаний и мотивированных отказов не поступало.

На указанное обращение ответ заказчиком дан лишь 20.06.2024 за №46-06-0780, к которому приложено письмо ООО «Строительная лаборатория» от 13.06.2024. Таким образом, при получении документов со стороны ООО «ТНК» в начале июня, ответа от ООО «Строительная лаборатория» в середине июня, Заказчик направил свои замечания лишь в конце июня (20.06.2024), что не может свидетельствовать о затягивании сроков выполнения работ именно со стороны ООО «ТНК» и не принятии им всех необходимых мер, для разрешения сложившейся ситуации.

Относительно доводов, связанных с решениями районных судов о взыскании штрафа с ОГКУ «Томскавтодор» за не нормативное состояние дороги, арбитражный суд отмечает, что согласно абз. 2 п. 16.2 постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 02.06.2004 (ред. от 21.12.2017) «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», в случае, если до рассмотрения арбитражным судом дела о привлечении к административной ответственности юридического лица (а равно дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности юридического лица) судом общей юрисдикции рассмотрено дело о привлечении к административной или уголовной ответственности за данное нарушение физического лица (а равно дело об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности физического лица), квалификация, данная судом общей юрисдикции совершенному деянию, с учетом ст. 69 АПК РФ не является обязательной для арбитражного суда.

При этом, ООО «ТНК» своим ответом исх. № 16-10-02-ТН от 16.10.2024 на требование Заказчика исх. № 76-06-2047 от 14.10.2024 о приведении в нормативное состояние объект - «Автомобильная дорога Мельниково-Кожевниково-Изовка на участке км 91+000 - км 127+111 в Кожевниковском районе Томской области. 3 этап», отказало в удовлетворении требования, так как Контракт расторгнут, и обязанность Подрядчика в приведение в нормативное состояние отсутствует.

В соответствии с п. 1 ст. 450.1 ГК РФ, предоставленное ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (ст. 310 ГК РФ) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным (п. 2 ст. 450.1 ГК РФ).

Относительно доводов ОГКУ «Томскавтодор» о наличии дефектной ведомости арбитражный суд отмечает, что дефектная ведомость составлена в одностороннем порядке, заинтересованными лицами ОГКУ «Томскавтодор» без присутствия ООО «ТНК».

Более того, ООО «ТНК» с целью фиксации объёма и стоимости фактически выполненных качественных работ по Контрактам, письмом исх. № 24-07-01-ТН от 24.07.2024 уведомило ОГКУ «Томскавтодор» о совместном осмотре, который состоялся 31.07.2024.

В ответ ОГКУ «Томскавтодор» направило письмо исх. № 76-06-1206 от 29.07.2024 об обеспечении явки представителей на совместный осмотр.

Согласно Акту осмотра от 31.07.2024 натурный осмотр объектов проведён специалистами Волгиным А.Л. и Филимоновым И.М., а также в присутствии представителя подрядчика Казаряна А.А.; и.о. директора ООГКУ «ТомскАвтоДор»

Акулова П.А.; и.о. начальника отдела приемки работ ОГКУ «ТомскАвтоДор» Горбунова М.Д.

Также ООО «ТНК» для проведения экспертизы была привлечена экспертная организация ООО «Бизнес эксперт» и лаборатория ФАУ «Российский дорожный научно-исследовательский институт» (ФАУ «РосДорНии»).

Так, ООО «Бизнес эксперт» по результатам исследования подготовлено заключение № 085.2-Э/24 от 19.08.2024 по строительно-техническому исследованию работ, выполненных ООО «ТНК» в рамках исполнения Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024.

Согласно выводу экспертов, стоимость качественно выполненных ООО «ТНК» работ, в рамках исполнения Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024 г., составляет 15 226 641 руб. 56 коп., в т.ч. НДС - 2 537 773 руб. 59 коп.

В производстве Арбитражного суда Томской области находится гражданское дело № А67-7410/2024 по исковому заявлению ООО «ТНК» о взыскании с ОГКУ «ТомскАвтоДор» стоимости фактически выполненных работ по государственному контракту № 22-р-т24 от 22.04.2024 в размере 15 226 641 руб. 56 коп.

Таким образом, учитывая, что в предмет доказывания по гражданскому спору № А67-7410/2024, входит установление качества выполненных ООО «ТНК» работ, а в предмет доказывания по настоящему делу входит установление наличия/отсутствия факта именно умышленного и недобросовестного поведения со стороны ООО «ТНК», то вышеуказанные доводы ОГКУ «Томскавтодор» о наличии/отсутствии качества выполненных работ исследуется в гражданско-правовом споре, и не относятся к предмету рассмотрения.

Применительно к доводу о не исполнении ООО «ТНК» обязательств по возврату аванса, арбитражный суд отмечает следующее.

В силу п. 12.2. Контракта, Исполнение Контракта, гарантийные обязательства обеспечиваются предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Во исполнение п. 12.2 Контракта 07.03.2024 между АО «Ингосстрах Банк» и ООО «ТНК» заключена банковская гарантия № 060/2024-РГ00-00/Г300 на сумму 133 864 130 руб. 02 коп.

09.08.2024 в адрес ООО «ТНК» от ОГКУ «Томскавтодор» поступило требование № 76-06-1331 о возврате аванса, согласно которому, в случае невозврата, Заказчик обратится к лицу, выдавшему банковскую гарантию.

Поскольку между сторонами имеется спор по оплате фактически качественно выполненных объёмов работ для производства зачета по сумме аванса, то ООО «ТНК» 31.07.2024 сообщило, что требование о возврате аванса будет исполнено после того, как будет установлен объём качественно выполненных работ.

В производстве Арбитражного суда Томской области находится гражданское дело № А67-7410/2024 по исковому заявлению ООО «ТНК» о взыскании с ОГКУ «Томскавтодор» стоимости фактически выполненных работ по государственному контракту № 22-р-т24 от 22.04.2024 в размере 15 226 641 руб. 56 коп.

При этом, ОГКУ «ТомскАвтоДор» получило возврат аванса за счет банковской гарантии, что никак не нарушило его прав.

Кроме того, неисполнение ООО «ТНК» обязательства по возврату аванса не влияет на обстоятельства, послужившие как основанием для расторжения Контракта, так и на обстоятельства рассмотрения заявления о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из изложенного, арбитражный суд приходит к выводу о том, что решение общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является обоснованным;

обществом были предприняты все необходимые меры для надлежащего исполнения контракта.

При этом, исходя из представленных доказательств и фактических обстоятельств дела арбитражным судом не усматривается недобросовестный характер действий ООО «ТНК», которое фактически приступило к выполнению работ по контракту в пределах согласованных сроков их исполнения, но в процессе выполнения работ столкнулось с непредвиденными препятствиями для их выполнения.

Согласно подпункту «б» пункту 15 Правил орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в том числе, если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

На основании предоставленных документов и сведений, арбитражный суд приходит к выводу, что ОГКУ «Томскавтодор» на заседании Комиссии Томского УФАС России не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения Контракта, а также доказательства, подтверждающие намеренное уклонение ООО «ТНК» от исполнения обязательств по Контракту.

При рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или не включении 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.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в нарушение требований Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, установление недобросовестности действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей) предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения исполнить государственный контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию помимо факта нарушения необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Нарушение исполнителем государственного контракта своих обязательств при отсутствии у него явного намерения не исполнять контракт и предпринявшего все возможные меры для его исполнения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Соответственно, предметом доказывания по настоящему делу является установление наличия/отсутствия факта именно умышленного и недобросовестного поведения со стороны ООО «ТНК» при исполнении Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024.

Вместе с тем, ООО «ТНК» при исполнении Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024 действовало добросовестно. ООО «ТНК» предприняло необходимые и возможные меры для исполнения Государственного контракта № 22-р-т24 от 22.04.2024,

Исходя из материалов дела фактическое поведение ООО «ТНК» при исполнении Контракта свидетельствовало о наличии у общества желания исполнить обязательства по Контракту, более того, из пояснений общества следует, что обязательства общества по Контракту, в большей части были выполнены. В настоящее время в производстве

Арбитражного суда Томской области находится заявление ООО «ТНК» о взыскании с ОГКУ «Томскавтодор» задолженности за фактически выполненные работы в рамках контракта от 22.04.2024 № 22-р-т24 (дело № А67-7410/2024). Таким образом, поведение общества при исполнении Контракта не свидетельствует о наличии у общества намерения уклониться от исполнения Контракта.

Учитывая презумпцию, установленную статьей 10 ГК РФ, согласно которой недобросовестность участников гражданского оборота должна быть доказана, суд приходит к выводу о том, что отсутствие фактических обстоятельств, являющихся основаниями для одностороннего отказа общества от исполнения Контракта, Заказчиком не доказано.

Антимонопольный орган в ходе рассмотрения дела не подтвердил факт недобросовестного поведения заявителя, направленного на умышленное ненадлежащее исполнение контракта либо безусловно свидетельствующих о намерении уклониться от его исполнения в установленный срок или в установленном объеме. Напротив, из материалов дела следует, что в период действия контракта ООО «ТНК» совершило совокупность необходимых и последовательных действий, направленных на его исполнение в установленные сроки, в том числе связанных с преодолением бездействия самого заказчика. Просрочка возникла не в результате виновных действий (бездействия) подрядчика, а в связи с наличием иных объективных препятствий.

Принимая во внимание установленные обстоятельства, арбитражный суд считает, что включение ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков является несоразмерной санкцией, поскольку действия общества фактически не были направлены на умышленное, злостное уклонение от его исполнения.

Иные доводы сторон судом проанализированы и не могут быть приняты во внимание, с учетом представленных в материалы дела доказательств, которые бы бесспорно свидетельствовали о недобросовестности ООО «ТНК» и наличии безусловных основания для включения информации о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с этим, оспариваемое решение Томского УФАС России от 08.08.2024 по делу 070/06/104-697/2024 о включении сведений об ООО «ТНК» в реестр недобросовестных поставщиков не соответствует положениям действующего законодательства и, как следствие, нарушает права и законные интересы ООО «ТНК» в сфере экономической деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

На основании изложенного, заявленные ООО «ТНК» требования о признании недействительным решения Томского УФАС России от 08.08.2024 по делу 070/06/104-697/2024 подлежат удовлетворению.

Согласно части 1 статьи 110 АПК РФ судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны.

С учетом правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.11.2008 № 7959/08, в случае признания обоснованным полностью или частично заявления об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, судебные расходы подлежат возмещению соответственно этим органом в полном размере.

При обращении в арбитражный суд с заявлением ООО «ТНК» уплачена государственная пошлина в сумме 3 000 руб. Следовательно, с ответчика в пользу заявителя подлежит взысканию в возмещение расходов по уплате государственной пошлины 3 000 руб.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

Признать недействительным решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области от 08.08.2024 по делу № 070/10/104-697/2024.

Обязать Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области устранить допущенные нарушения прав и законных интересов общества с ограниченной ответственностью «ТНК».

Взыскать с Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области (634009, г. Томск, пр. Ленина, дом 111; ИНН 7019027633, ОГРН 1027000886384) в пользу общества с ограниченной ответственностью «ТНК» (ИНН 5905952421, ОГРН 1145958082038; 614065, Пермский край, г. Пермь, ул. 3-я Теплопроводная, дом 3А) в возмещение судебных расходов по уплате государственной пошлины 3 000 (три тысячи) руб.

Решение суда может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Седьмой арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме) путем подачи апелляционной жалобы через Арбитражный суд Томской области.

Судья

Е.В. Чиндина

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России

Дата 28.06.2024 5:04:39

Кому выдана Чиндина Евгения Викторовна