

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/10/104-159/2024

27.05.2024

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) при участии представителя Департамента строительства, архитектуры, технического и экологического контроля мэрии города Магадана (далее – Департамент САТЭК мэрии г. Магадана, Заказчик, Департамент) <...>. (дов. № 427 от 05.07.2023), представителя общества с ограниченной ответственностью «Дом Геодезии» (далее – ООО «Дом Геодезии», Исполнитель, Общество) <...> (дов. б/н от 22.05.2024), рассмотрела обращение, поступившее от Департамента САТЭК мэрии г. Магадана, в порядке предусмотренном частью 22.2 статьи 95 Федерального закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об участнике закупки – ООО «Дом Геодезии», в связи с односторонним отказом Исполнителя от исполнения муниципального контракта № 8112022005 от 07.04.2022 (реестровый номер контракта 3490901377322000005), заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной документации по объекту «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана» на 2022-2023 годы» (реестровый номер извещения 0347300000522000057).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Правила ведения реестра), а также внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

1. 15.03.2022 Уполномоченным органом – Мэрией города Магадана на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной документации по объекту «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана» на 2022-2023 годы» (реестровый номер извещения 0347300000522000057).

Начальная (максимальная) цена контракта 28 941 822,67 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания срока подачи заявок – 23.03.2022 09:00, дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги – 23.03.2022, дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 24.03.2022.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № 0347300000522000057 от 24.03.2022 на участие в закупке подано семь заявок участников, признанные комиссией по осуществлению закупок соответствующими требованиям извещения о проведении электронного аукциона. Победителем закупки признано ООО «Дом Геодезии», предложившее цену контракта - 13 457 947,18 руб.

07.04.2022 между Департаментом САТЭК мэрии г. Магадана и ООО «Дом Геодезии» заключен муниципальный контракт № 8112022005 на выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной документации по объекту «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана» (далее – Контракт).

06.05.2024 Исполнителем принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, на основании пункта 14.3 Контракта, части 19 статьи 95 Закона о контрактной системе, ввиду неустранения Заказчиком обстоятельств, послуживших основанием для неоднократного приостановления работ по контракту.

2. Частью 19 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно пункту 14.3 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, на основании решения суда, в случае одностороннего отказа одной из сторон от исполнения контракта в случаях, когда такой отказ допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями контракта. Порядок принятия сторонами решения об одностороннем отказе от исполнения контракта устанавливается Федеральным законом о контрактной системе.

Согласно части 20.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотренного частью 19 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, такое решение направляется заказчику в следующем порядке:

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 заказчику. Датой поступления заказчику 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 заказчик;

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований пункта 1 части 20.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения

Контракта сформировано, подписано усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Исполнителя и размещено в единой информационной системе 06.05.2024.

Согласно пункту 2 части 20.1 статьи 95 Закона о контрактной системе датой поступления заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения вышеуказанного решения в единой информационной системе, то есть – 06.05.2024.

На основании пункта 3 части 20.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой надлежащего уведомления Заказчика об одностороннем отказе Исполнителя от исполнения Контракта признается дата поступления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, а именно 06.05.2024.

В соответствии с частью 21 статьи 95 Закона о контрактной системе решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть 17.05.2024.

Дата расторжения Контракта, установленная в ЕИС – 07.05.2024.

Таким образом, датой вступления в силу решения об одностороннем отказе Исполнителя от исполнения Контракта и датой расторжения Контракта является 17.05.2024.

Комиссия приходит к выводу о соблюдении порядка одностороннего расторжения Контракта.

3. Согласно части 22.2 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Пунктом 1 части 10 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что Правительством Российской Федерации устанавливается порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, который предусматривает порядок направления обращения о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных

поставщиков, требования к составу, содержанию, форме такого обращения.

В соответствии с пунктом 3 Правил ведения реестра (утв. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078) обращение формируется по форме согласно приложению № 1 и направляется в срок, предусмотренный частью 4 статьи 104 Федерального закона, заказчиком либо уполномоченным органом или уполномоченным учреждением, наделенными полномочиями в соответствии со статьей 26 Федерального закона

Согласно части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

20.05.2024, во исполнение части 22.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, обращение о включении ООО «Дом Геодезии» в реестр недобросовестных поставщиков было направлено Заказчиком и поступило в Магаданское УФАС России посредством ЕИС, то есть в установленный законодательством о контрактной системе срок.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа Исполнителя от исполнения Контракта.

4. Во исполнение части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем)

условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении проверки оснований для одностороннего отказа Исполнителя от исполнения Контракта, Комиссия Магаданского УФАС России установила следующее.

07.04.2022 между Департаментом САТЭК мэрии г. Магадана и ООО «Дом Геодезии» заключен муниципальный контракт № 8112022005 на выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной документации по объекту «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана».

Цена контракта - 13 457 947,18 руб. (пункт 2.1 Контракта).

Окончание выполнения работ: до 01 марта 2023 года (пункт 3.1 Контракта).

Исполнитель обязуется выполнить и сдать выполненные работы в объеме и сроки, предусмотренные контрактом, а заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы по цене, в порядке и в сроки, предусмотренные контрактом.

Пунктом 6.1.4 Контракта предусмотрена обязанность заказчика по предоставлению исполнителю всей имеющейся у него информации и документов, относящихся к предмету контракта и необходимых для исполнения исполнителем обязательств по контракту.

Письмом от 08.04.2022 № 28/22 Исполнитель запросил у Заказчика данные, необходимые для выполнения работ по контракту, а именно: кадастровый номер участка, месторасположения участка, предполагаемые точки подключения к инженерным сетям, технические условия (при наличии).

Как следует из представленных документов, указанная информация в предоставлена Заказчиком только **04.05.2023** (исх. № 1-3579), **11.05.2023** (исх. № 1-3268) (*больше года после даты заключения Контракта*) в ответ на уведомление Общества о приостановке работ на основании статей 719, 758, 762 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) ввиду непредставления необходимой информации (исх. № 107/22

от 15.11.2022) и решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта (исх. № 25/23 от 22.02.2023) по указанному обстоятельству.

При этом, по состоянию на 13.10.2022 Обществом выполнены работы по инженерным изысканиям в полном объеме, подготовка проектной документации – на 30 %.

Вместе с тем, представленные Департаментом документы, а именно оригинал градостроительного плана от 03.05.2023 № RU49301000202315880 земельного участка с кадастровым номером 49:09:010026:379 и выписка из ЕГРН на земельный участок с кадастровым номером 49:09:010026:379 содержат разночтения в части наличия (отсутствия) ограничений по использованию земельного участка, на котором производятся работы, в связи с его нахождением в пределах приаэродромной территории (1 и 2 подзоны).

В соответствии с проектом приаэродромной территории аэродрома Магадан (Сокол) в первой подзоне запрещается размещать объекты, не предназначенные для организации и обслуживания воздушного движения и воздушных перевозок, обеспечения взлета, посадки, руления и стоянки ВС; во второй подзоне запрещается размещать объекты, не предназначенные для обслуживания пассажиров и обработки багажа, грузов и почты, обслуживания ВС, хранения авиационного топлива и заправки ВС, обеспечения энергоснабжения, а также объекты, не относящиеся к инфраструктуре аэропорта.

Однако, в представленной Заказчиком выписке из ЕГРН от 01.05.2023 вышеперечисленные ограничения отсутствуют.

Письмом № 54/23 от 23.06.2023 ООО «Дом Геодезии» оповестило Департамент о приостановлении исполнения контракта до предоставления Заказчиком соответствующих письменных разъяснений и внесения изменений в проект приаэродромной территории, так как существующие ограничения по использованию земельного участка, находящегося в пределах приаэродромной территории (1 и 2 подзоны), и осуществлению на нем какой-либо деятельности, не связанной с обслуживанием пассажиров и воздушных судов, сделали фактически невозможным дальнейшее производство работ по Контракту.

В ответе от 28.06.2023 № 1-6616 на письмо № 54/23 Департамент указал, что не несет ответственности за достоверность предоставленных Управлением Росреестра по Магаданской области и Чукотскому автономному округу сведений, однако не обосновал существенную разницу в ограничениях по использованию земельного участка – в выписке из ЕГРН в отношении земельного участка с кадастровым номером 49:09:010026:379, предоставленной Заказчиком, указанные

ограничения отсутствуют, вместе с тем, в выписке из ЕГРН в отношении земельного участка с кадастровым номером 49:09:010026:379, полученной Исполнителем, таковые имеются.

27.07.2023 представителем ООО «Дом Геодезии» получен ответ Федерального автономного учреждения «Главное управление государственной экспертизы», согласно которому размещение очистных сооружений, не предназначенных для организации и обслуживания воздушного движения в границах приаэродромной территории 1 и 2 подзоны, противоречит требованиям Воздушного кодекса Российской Федерации (ч. 3 ст. 47) и Федерального закона от 01.07.2017 № 135-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования порядка установления и использования приаэродромной территории и санитарно-защитной зоны». Кроме того, если вид объекта или его параметры не соответствуют градостроительному регламенту, установленному в границах земельного участка, имеются основания для вынесения отрицательного заключения государственной экспертизы проектной документации.

Получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации является обязательным условием исполнения муниципального контракта, заключенного в соответствии с Законом о контрактной системе. В отсутствие положительного заключения государственной экспертизы проектной документации работы в рамках контракта от 07.04.2022 не будут считаться выполненными.

Проектирование объекта без учета существующих ограничений невозможно, так как подготовленная подобным образом проектная документация не пройдет обязательную государственную экспертизу.

14.08.2023 представителем ООО «Дом геодезии» получен ответ Федерального агентства воздушного транспорта (Росавиации) № исх-33133/04, согласно которому **приказом Росавиации от 21.03.2023 № 151-П** принято решение об установлении приаэродромной территории аэродрома авиации Магадан (Сокол).

После установления приаэродромной территории строительство (проектирование, реконструкция) объектов должно осуществляться в соответствии с установленными ограничениями. Ограничения, предусмотренные в решениях об установлении приаэродромных территорий, должны быть учтены застройщиком или владельцем объекта, а также соответствующим органом власти при выдаче разрешения на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства.

После неоднократных запросов о сложившейся ситуации и перспективе

неисполнения условий Контракта, 23.08.2023 ООО «Дом Геодезии» приняло решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (исх. № 48-23).

31.08.2023 Департаментом направлены разъяснения и гарантийное письмо мэра города Магадана об оплате выполненных обязательств, в случае получения отрицательного заключения государственной экспертизы проектной документации.

01.09.2023 письмом № 49-23 Общество отменило принятое решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Далее, исходя из представленной между сторонами переписки, стороны пытались урегулировать сложившийся вопрос, ООО «Дом Геодезии» продолжило исполнение взятых на себя обязательств.

26.03.2024 письмом № 3/24 Исполнитель в очередной раз запросил у Заказчика информацию относительно статуса земельного участка, на котором планируется размещение объекта.

Ответа на письмо от 26.03.2024 № 3/24 не последовало, указанные сведения Департаментом не предоставлены.

01.04.2024 ООО «Дом Геодезии» направило в адрес Заказчика уведомление о приостановлении исполнения контракта № 06/24 по причине непредоставления необходимых для производства работ сведений и документации.

Департамент на указанное уведомление не ответил, возражений по существу уведомления либо предложений по порядку производства работ и исполнению контракта исполнителю не направил.

Поскольку Заказчиком не устранены обстоятельства, послужившие основанием для неоднократного приостановления работ по контракту, а именно не предоставлены запрошенные письменные разъяснения, не внесены изменения в проект приаэродромной территории в связи с существующими ограничениями по использованию земельного участка с кадастровым номером 49:09:010026:379, на котором планируется строительство (проектирование) очистных сооружений, ООО «Дом Геодезии» принято решение об отказе от исполнения муниципального контракта от 07.04.2022 № 8112022005 в одностороннем порядке.

15.05.2024 письмом № 1-3987 Заказчик направил исполнителю возражения по доводам решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Позиция Департамента сводится к полному предоставлению заказчиком необходимых для исполнения контракта сведений и документов. Помимо прочего, Заказчик указывает, что 14.05.2024 им

получено положительное решение СВ МТУ Росавиации о согласовании размещения объекта «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана», в связи с чем, Департамент считает отсутствующими препятствия для исполнения контракта, просит решение от 06.05.2024 отменить и завершить выполнение работ в рамках контракта.

ООО «Дом геодезии», в свою очередь, направило в адрес заказчика возражения на письмо № 1-3987, в котором изложило следующие доводы.

1. Относительно решения СВ МТУ Росавиации о согласовании размещения объекта «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана». 14.08.2023 представителем ООО «Дом Геодезии» получен ответ Федерального агентства воздушного транспорта (Росавиации) № исх-33133/04, согласно которому после установления приаэродромной территории строительство (проектирование, реконструкция) объектов должно осуществляться в соответствии с установленными ограничениями. Ограничения, предусмотренные в решениях об установлении приаэродромных территорий, должны быть учтены застройщиком или владельцем объекта, а также соответствующим органом власти при выдаче разрешения на строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства.

Таким образом, решение СВ МТУ Росавиации, вынесенное по заявлению Департамента от 03.05.2024, противоречит положениям Воздушного кодекса Российской Федерации и разъяснениям вышестоящих органов, в связи с чем, вызывает у Исполнителя сомнения касательно его достоверности.

2. Заказчиком не предоставлено решение компетентного органа об изменении вида разрешенного использования указанного земельного участка. При этом неясно, каким образом и на каком основании Исполнителю следует проектировать размещение объекта на данном земельном участке при существующих ограничениях и запретах.

Каких-либо состоятельных разъяснений в связи с изложенными обстоятельствами, неоднократно запрошенных исполнителем, ООО «Дом Геодезии» от Департамента не получено.

Общество обращает внимание на то, что Департамент начал вести работу по изменению вида разрешенного пользования земельным участком уже после отказа Исполнителя от исполнения контракта при истекших срока действия контракта. Однако, чем обоснована такая задержка Департамент не пояснил, учитывая, что сведения относительно земельного участка неоднократно запрашивались исполнителем с 2022 года.

5. Учитывая изложенное, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

Частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что 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 соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

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.

Пунктом 5 статьи 10 ГК РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий

предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. В свою очередь, такая правовая категория, как «недобросовестность», является оценочным понятием и складывается из ряда элементов поведения хозяйствующего субъекта в ходе заключения либо исполнения контракта.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание Общества недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя электронного аукциона в реестр недобросовестных поставщиков. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, действующего законодательства.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности. По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законом интересам, а также характеру совершенного деяния.

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, 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, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Подпунктом «б» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае, 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 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Согласно статье 719 ГК РФ 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 данной статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Согласно пункту 1 статьи 450.1 ГК РФ предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) 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.

Оценив представленную информацию и документы, Комиссия приходит к выводу, о наличии оснований у ООО «Дом Геодезии» к расторжению Контракта в одностороннем порядке.

С даты заключения Контракта Общество добросовестно и ответственно приняло на себя взятые обязательства, предпринимало действия по исполнению Контракта, между тем, действия Заказчика не позволили в срок, установленный Контрактом, выполнить работы.

Так, в соответствии с Контрактом, срок окончания выполнения работ – 01.03.2023, тогда как Департаментом только в мае 2023 года направлены исходные данные для разработки проектной документации.

Более того, приказом Росавиации от 21.03.2023 № 151-П принято решение об установлении приаэродромной территории аэродрома авиации Магадан (Сокол), то есть уже за сроком исполнения контракта, выполнение которого стало невозможным по вине Заказчика.

Иными словами, при должном исполнении Департаментом своих обязанностей, исполнение Контракта было бы возможным до установления приаэродромной территории аэродрома авиации Магадан (Сокол), соответственно, до возникновения обстоятельств, которые в дальнейшем ставили под сомнение возможность получения положительного заключения государственной экспертизы проектной документации, ввиду нахождения объекта в приаэродромной зоне.

ООО «Дом Геодезии» неоднократно на протяжении всего действия исполнения Контракта проявляло заинтересованность к его исполнению, вместе с тем, заинтересованность Заказчика наблюдалась только после принятия Обществом решений об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что у Исполнителя имелись правовые основания для одностороннего отказа от исполнения Контракта. Следовательно, ООО «Дом Геодезии» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Департаментом строительства, архитектуры, технического и экологического контроля мэрии города Магадана об участнике закупки – обществе с ограниченной ответственностью «Дом Геодезии» (ИНН/КПП 2724199585/ 272401001, ОГРН 1152724001484, адрес: ул. Шелеста, д. 23, г. Хабаровск, 680042), в связи с односторонним отказом Общества от исполнения муниципального контракта № 8112022005 от 07.04.2022 (реестровый номер контракта 3490901377322000005), заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по инженерным изысканиям и разработке проектной документации по объекту «Строительство очистных сооружений в пгт. Сокол города Магадана» на 2022-2023 годы» (реестровый номер извещения 0347300000522000057) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.