

РЕШЕНИЕ № 087/06/104-7/2021

20 января 2021 года
Анадырь

г.

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Т.А. Омаева, руководителя Чукотского УФАС России,

Членов Комиссии: А.А. Матафоновой, главного специалиста – эксперта Чукотского УФАС России, А.В. Салминой, ведущего специалиста – эксперта Чукотского УФАС России,

в присутствии представителей Департамента природных ресурсов и экологии Чукотского автономного округа – Капиталенко М.В., по доверенности № 08/123 от 20 января 2021 года, Нестеренко Д.В., по доверенности №08/124 от 20 января 2021г.,

в присутствии представителей Общества с ограниченной ответственностью «Беломорскпроект» – генерального директора Игониной А.В., Ярлыкова И.О., по доверенности б/н от 16 декабря 2020 г.,

рассмотрев, в дистанционном режиме, обращение Департамента природных ресурсов и экологии Чукотского автономного округа (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Беломорскпроект» (далее – Общество, Подрядчик), в порядке статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

13.01.2021 года в Чукотское УФАС России поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта № 299 от 11.08.2020, заключенного по результатам электронного аукциона «Выполнение

работ по разработке проекта «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа», извещение № 0888500000220000299 (далее – Аукцион).

Согласно обращению Заказчика, в связи с ненадлежащим исполнением своих обязательств по Контракту № 299 от 11.08.2020г., фактически Подрядчиком на 01 декабря 2020 года обязательства по выполнению работ не исполнены полностью, Заказчик принял решение об одностороннем расторжении Контракта.

В результате осуществления проверки Комиссия пришла к выводу, что сведения об Обществе не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков, исходя из следующего.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 21.07.2020 г.

Начальная (максимальная) цена контракта — **2 506 875,00** рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 29.07.2020 09:30.

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе – 30.07.2020.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 31.07.2020.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки, на участие в электронном аукционе от 30.07.2020 №400-АЭФ, по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка – Общества, заявка признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и документации об аукционе. Электронный аукцион признан несостоявшимся по основанию, предусмотренному частью 1 статьи 71 Закона о контрактной системе.

11.08.2020 г. между Заказчиком и Обществом был заключен государственный Контракт № 299 от 11.08.2020г. (далее – Контракт), где предметом Контракта являлось «Выполнение работ по разработке проекта «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа».

Согласно п. 1.1. Контракта *«Заказчик поручает, а Подрядчик*

принимает на себя обязательства на выполнение работ по разработке проекта: «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа» (далее – Работы) в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом, в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1), являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта (в том числе инженерные изыскания и проектные Работы, получение необходимых согласований и разрешений, а также сопровождение инженерных изысканий и проектных Работ при проведении экспертизы с получением положительного заключения, сопровождение проверки достоверности определения сметной стоимости), а Заказчик обязуется принять их результат и оплатить».

Согласно пункту 1.2. Контракта, «Результатом выполненной Работы по Контракту является проект с положительным заключением экспертизы и положительным заключением достоверности сметной стоимости объекта».

Согласно пункту 5.1. Контракта, «Срок выполнения Работ - с даты заключения Контракта до 01 декабря 2020 года».

Согласно пункту 11.1. Контракта, «Настоящий Контракт считается заключенным с момента подписания его обеими Сторонами и действует до 31 декабря 2020 года, а в части неисполненных обязательств - до полного исполнения их Сторонами».

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

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно пункту 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункту 12.1. Контракта, *«Настоящий Контракт может быть расторгнут:*

- по соглашению Сторон;*
- в судебном порядке;*
- в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта».*

В соответствии с пунктом 12.2. Контракта, *«Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в следующих случаях:*

12.2.1. При существенном нарушении условий Контракта Подрядчиком.

12.2.2. В случае просрочки выполнения Работ более чем на 30 (тридцать) дней.

12.2.3. В иных случаях, предусмотренных действующим законодательством».

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты

принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено:

10.12.2020г. в связи с не надлежащим исполнением Подрядчиком обязательств, установленных Контрактом, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

11.12.2020г. 18:20 (МСК+9) Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта был размещен в Единой информационной системе.

11.12.2020г. Уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта, направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, по адресу Подрядчика указанному в контракте (185001, Республика Карелия, г. Петрозаводск, пр.

Первомайский, д.44, пом.34), телеграммой, а также по адресу электронной почты.

16.12.2020г. Уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта, отправленное телеграммой по адресу Подрядчика указанному в контракте (185001, Республика Карелия, г. Петрозаводск, пр. Первомайский, д.44, пом.34), вручено секретарю Кирилловой. (Уведомление о вручении поступило Заказчику от 18.12.2020г.)

В данном случае, 18.12.2020 является датой надлежащего уведомления Заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта.

29.12.2020 года решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, и контракт считается расторгнутым (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

11.12.2020 года Заказчиком, в Чукотское УФАС России направлены сведения в отношении Общества о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, Заказчиком полностью исполнены требования частей 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

В целях объективного рассмотрения сведений и правовых оснований для одностороннего расторжения Контракта, Комиссия отмечает следующее.

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если

иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением исполнителем (подрядчиком) условий контрактов, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

14.01.2021г. Чукотским УФАС России в адрес Подрядчика по электронной почте, а также телеграммой по адресу указанному в Контракте (185001, Республика Карелия, г. Петрозаводск, пр. Первомайский, д.44, пом.34, e-mail: belomorskproekt@mail.ru), было направлено уведомление о месте и времени рассмотрения поданных Заказчиком сведений, и содержащее просьбу о представлении до 18.01.2021г. письменного объяснения причин (с доказательствами) неисполнения Контракта.

19.01.2021г. в адрес Чукотского УФАС России Подрядчик представил письменные пояснения.

В пояснениях Подрядчик указал причину не надлежащего исполнения контракта, а именно: *«...В настоящее время работы по Контракту со стороны Исполнителя выполнены в полном объеме и переданы Заказчику.*

...ООО «Беломорскпроект» предпринимались все меры для надлежащего исполнения контракта, который представляет большую ценность в рамках хозяйственной деятельности.

ООО «Беломорскпроект» выполнило все необходимые действия, направленные на добросовестное исполнение контракта и соблюдение требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Однако, в ходе рассмотрения обращения о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков Комиссией Чукотского УФАС России установлено, что до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта между Заказчиком и Подрядчиком велась переписка, из которой также следует, что Подрядчиком работы велись и частично были выполнены.

13.08.2020 г. исх. №21 Подрядчиком в адрес Заказчика направлено письмо, где сообщается об ответственных лицах, представляющих интересы Подрядчика в ходе исполнения Контракта, а также запрос о предоставлении информации: 1. Акт обследования участка озера Соболек Билибинского муниципального района Чукотского АО согласно п.2 Технического задания; 2. Список ресурсоснабжающих организаций для возможности согласования топографических планов; 3. Имеющиеся в наличии изыскания прошлых лет по данному объекту.

14.10.2020 г. исх. №42 Подрядчиком в адрес Заказчика, направлен запрос о предоставлении информации по лицензированному полигону ТБО, готового принять отходы 4-5 класса опасности.

20.10.2020 г. исх. № 59 Подрядчик направляет Заказчику письмо, где сообщает, что в рамках исполнения Контракта Подрядчиком выполнены инженерно-геодезические, инженерно-геологические, инженерно-экологические и инженерно-гидрометеорологические изыскания, а также выполняются предпроектные работы и проектные работы, в связи с чем представить сметно-финансовые расчеты не представляется возможным. Этим же письмом Подрядчик запрашивает информацию, запрошенную в письме исх. №21 от 13.08.2020г. и справку о местоположении близлежащей пожарной части, и наличие пожарных резервуаров, пожарных гидрантов, ближайших водоемах, их объем и возможность подъезда для забора воды пожарными.

21.10.2020г. исх. №61 Подрядчик направляет Заказчику на рассмотрение и согласование техническое задание и программы на выполнение изысканий.

22.10.2020г. исх. №65 Подрядчик в адрес Заказчика направляет запрос о предоставлении ресурсоснабжающих организаций, для согласования топографических планов.

23.10.2020 г. исх. № 70 Подрядчик в адрес Заказчика направляет запрос о предоставлении справки о местонахождении ближайшей пожарной части.

23.10.2020г. исх. № 67 Подрядчиком в адрес Заказчика направлен повторный запрос о предоставлении ресурсоснабжающих организаций, для согласования топографических планов.

29.10.2020г. исх. №78 Подрядчиком в адрес Заказчика направлено письмо с просьбой о согласовании инженерно-топографического плана в М 1:1000.

20.11.2020 г. исх. № 127 Подрядчиком в адрес Заказчика, направлено письмо с просьбой рассмотреть и согласовать вариант проектных решений для проведения работ по данному объекту согласно п. 11.4 «Дополнительные требования» технического задания.

01.12.2020 г. исх. № 139 Подрядчиком в адрес Заказчика направлено письмо на согласование комплект проектной документации и отчеты инженерных изысканий для дальнейшей сдачи на рассмотрение в экспертизу согласно п. 6.2 государственного контракта, этим же письмом Подрядчик запрашивает доверенность для прохождения экспертизы и получения заключения достоверности сметной стоимости согласно п. 4.3.10 государственного контракта, а также просит подтвердить прохождение экспертизы в Департаменте промышленной политики Чукотского автономного округа, либо предоставить информацию по месту прохождения экспертизы по данному объекту.

03.12.2020г. исх. № 01/02-11/2116 Заказчик направляет ответ на письмо Подрядчика № 139 от 01.12.2020г., где Заказчик, рассмотрев проектную документацию и отчеты инженерных изысканий предьявляет ряд замечаний к ней, а также сообщает, что контрактом не предусмотрен выбор Заказчиком органа, осуществляющего экспертизу и просит в течении 5 календарных

дней внести соответствующие изменения в проектную документацию.

04.12.2020г. исх. №152 Подрядчик уведомляет Заказчика в ответ на письмо вх. №01/02-11/2116 от 03.12.2020г., что откорректированная проектная документация по выставленным замечаниям будет предоставлена на рассмотрение и согласование в указанный в письме срок, для дальнейшей сдачи на рассмотрение в экспертизу. Также, Подрядчик сообщает, что проектная документация была разработана по согласованному варианту, указанному в письме исх.№01/02-11/1967 от 24.11.2020г. Задержка в предоставлении на рассмотрение и согласование проектно-сметной документации в полном объеме была вызвана несвоевременным согласованием топографических планов, написанием отчетов по выполненным изысканиям и подготовке проектной документации по причине болезни как наших сотрудников, так и согласующих служб в связи с пандемией коронавирусной инфекции (COVID-19), что является обстоятельством непреодолимой силы.

07.12.2020 г. исх. №153 Подрядчик направляет письмо в адрес Заказчика с просьбой принять участие в переговорах для обсуждения сложившейся ситуации в рамках исполнения Государственного контракта №299 от 11.08.2020г и Государственного контракта №300 от 11.08.2020г 08.12.2020г в 17ч30мин по местному времени (8ч30мин по московскому времени). Также Подрядчик в этом письме сообщает, что в соответствии с п.п. «а» п. 24 части III Положения об организации и проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, утвержденного постановлением Правительства РФ от 05.03.2007 г. № 145 (ред. от 31.12.2019г.), согласно положениям статьи 49 ГрК РФ, государственной, как и негосударственной экспертизе подлежат проектная документация, подготовленная для строительства, реконструкции или капитального ремонта (в определенных законодательством случаях) объектов капитального строительства и (или) результаты инженерных изысканий, выполненных для подготовки такой проектной документации. В соответствии с пунктом 10) статьи 1 ГрК РФ, под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного

участка (замощение, покрытие и другие). В соответствии с пунктом 10.1) статьи 1 ГрК РФ под линейными объектами капитального строительства понимаются линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения. Таким образом, экспертиза проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий объектов, не являющихся объектами капитального строительства, не предусмотрена законодательством Российской Федерации в области градостроительной деятельности. Таким образом, после выбора экспертной организации согласно письма вх.№01/02-112116 от 03.12.2020, будет выполнен запрос на предоставление услуг по проведению экспертной оценки сметной документации и отдельных разделов проектной документации в отношении проектной документации по объекту: «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа».

Помимо этого, 07.12.2020 г. исх. №154 Подрядчиком направляется Заказчику на рассмотрение и согласование откорректированный по замечаниям (вх.№01/02- 11/2116 от 03.12.2020г.) комплект проектно-сметной документации и отчеты инженерных изысканий.

В этот же день письмом исх. №156 Подрядчик просит Заказчика рассмотреть заявление о предоставлении услуг по проведению экспертизы проектно-сметной документации по объекту: «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа».

08.12.2020 г. исх. № 157 Подрядчик сообщает Заказчику, что проектная документация разработана по согласованному варианту №1 (письмо № 01/02- 11/1967 от 24.11.2020г). Сметная стоимость в результате произведенных расчетов по данному варианту составила 107089,89 тыс. рублей. Согласно п.13 Технического задания предельная стоимость проектируемого мероприятия в текущем уровне цен составляет 14 000 000 (четырнадцать миллионов) рублей. Исходя из этого Исполнитель сообщает, что проектные работы выполнены с учетом требований Технического задания (приложение №1 к государственному контракту) и выполнение работ по проектируемому мероприятию в рамках заявленной предельной стоимости не представляется возможным, так как в данном случае не будут учтены все виды работ необходимые для эффективной расчистки озера и

выполнение данного мероприятия будет не эффективным. Так как проектно-изыскательские работы выполнены в полном объеме, направлены на рассмотрение в экспертизу, Подрядчик предложил согласовать предоставленную смету.

09.12.2020г. Заказчиком составлен Акт о неисполнении обязательств по Государственному контракту, где указал, что по состоянию на 09.12.2020 г. проект Заказчиком не согласован, не получено положительное заключение достоверности сметной стоимости объекта. Подрядчик не предоставил Заказчику в срок до 06 декабря 2020 года Акт сдачи-приемки выполненных работ, с приложением документации, предусмотренной Техническим заданием, с наличием положительного заключения экспертизы. Приемочная комиссия считает, что в установленный Контрактом срок обязательства по выполнению работ Подрядчиком фактически не исполнены полностью, работы выполнены с существенными нарушениями условий Контракта и (или) предусмотренной им нормативной и технической документации. Решение Приемочной комиссии: работы приемке не подлежат.

10.12.2020 исх. № 01/02-11/2196 на вх. №154 от 07.12.2020г. Заказчиком в адрес Подрядчика направлен ответ, где сообщает что, ранее направленные замечания письмом № 01/02-11/2116 от 03.12.2020 г. по проектной документации и отчетам инженерных изысканий не устранены в полном объеме. Также существенно нарушены условия Технического задания к государственному контракту, в части предельной стоимости проектируемого мероприятия. На основании чего Заказчик не согласовывает проектно-сметную документацию и отчеты инженерных изысканий.

10.12.2020 г. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, и 11.12.2020г. направлено Подрядчику всеми доступными способами (Факсимильной связью не направлялось, ввиду отсутствия такой информации).

30.12.2020г. исх. № б/н Подрядчик сообщает Заказчику, что в соответствии с п. 6.5. Государственного контракта №299 от 11.08.2020г по окончании выполнения Работ Подрядчик обязан сообщить Заказчику о готовности к сдаче результата выполненных Работ и представить Заказчику в срок не позднее 5 (пяти) рабочих дней с момента окончания срока выполнения Работ подписанный Подрядчиком Акт сдачи-приемки выполненных работ, с

приложением документации, предусмотренной Техническим заданием для рассмотрения, с наличием положительного заключения экспертизы. На основании п. 6.5. Государственного контракта №299 от 11.08.2020г Подрядчик сообщает о готовности к сдаче результата выполненных работ. Подписанный Подрядчиком Акт сдачи-приемки выполненных работ, с приложением документации, предусмотренной Техническим заданием для рассмотрения, с наличием положительного заключения экспертизы, были приложены к письму. Документы на бумажном носителе направлены почтовым отправлением. Подрядчик, также просил Заказчика осуществить приемку результатов выполненных работ по Государственному контракту №300 от 11.08.2020г и осуществить оплату.

Комиссия Чукотского УФАС России, проанализировав взаимоотношения сторон в рамках исполнения заключенного и исполняемого контракта (поведение сторон в их совокупности и взаимосвязи), пришла к следующим выводам.

В гражданских правоотношениях с "публичным элементом" не определено, что ненадлежащее исполнение либо неисполнение договорных обязательств в любом случае влечет такую меру ответственности как включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Следует учитывать различия в предметах исследования и оценки обстоятельств неисполнения условий контракта в гражданско-правовом споре и в деле о рассмотрении оснований для включения сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

При включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности в отношении определенного нарушителя, исходя из значимого комплекса обстоятельств, а равно баланса частных и публичных прав (интересов).

Основанием для включения соответствующих сведений 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 Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта. Важно при этом учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств.

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.

Между сторонами фактически имеется гражданско-правовой спор относительно исполнения Обществом обязательств по контракту № 299 по выполнению работ по разработке проекта «Расчистка озера Соболек с. Анюйск Билибинского муниципального района Чукотского автономного округа», в частности по вопросу соответствия / несоответствия выполнения данных работ.

Разрешение данной ситуации (правомерности / неправомерности действий сторон) находится вне плоскости полномочий антимонопольного органа.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

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

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

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

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 аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно частям 1 - 2 статьи 104 Закона о контрактной системе сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, предусмотрено, что в пяти рабочих дней с даты поступления

документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 рассматриваемой статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с пунктами 11 - 12 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2013 N 1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения

направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

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, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О, постановлениях от 21.11.2002 N 15-П, от 30.07.2001 N 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 N 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 части 3 статьи 55 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 закрепляемому целым и охраняемым законом интересам, а также характеру совершенного деяния.

При рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действия на фактическое исполнение контракта.

В ходе рассмотрения обращения о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков Комиссией Чукотского УФАС России установлено, что до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта между Заказчиком и Подрядчиком велась переписка.

В данном случае, фактические обстоятельства дела Общества выполнило работы по разработке проекта; наличие гражданско-правового спора относительно соответствия / несоответствия выполнению данных работ, и представленные Обществом доказательства и пояснения не подтверждают факта совершения им умышленных действий (бездействия), направленных на уклонение от исполнения контракта №299, недобросовестного поведения со стороны участника закупки. Иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе, Заказчиком не представлено.

При вынесении решения Комиссия Чукотского УФАС России исходит из того, что Подрядчик совершал действия, направленные на исполнение обязательств по Контракту и признаки его умышленного недобросовестного поведения не доказаны.

Ввиду изложенных обстоятельств, учитывая отсутствия умысла на уклонение Подрядчика от исполнения Контракта, Комиссия Чукотского УФАС России не находит оснований для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

На заседании комиссии Заказчик ходатайствовал о не включении информации об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Департаментом природных ресурсов и экологии Чукотского автономного округа о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Беломорскпроект»

(Юридический адрес: 185001, Республика Карелия, г. Петрозаводск, пр. Первомайский, д.44, пом.34, ИНН 1001335594), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии _____ Т.А.
Омаев

Члены Комиссии _____ А.А.
Матафонова

_____ А.В. Салмина

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.