

Решение № РНП 89-75/2016

по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения государственного контракта

(закупка № 0190100003315000073)

08 июля 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

при участии:

<...> – представитель Заказчика,

<...> – представитель Исполнителя,

рассмотрев материалы проверки по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения государственного контракта,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступили на рассмотрение материалы от Заказчика – Главное управление МЧС России по Ямало-Ненецкому автономному округу (ул. Республики, 28, г. Салехард, ЯНАО, 629007; ИНН: 8901015913) по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта от 27.04.2016 № 3315-73 на выполнение проектно-изыскательских работ объекта Реконструкция пожарной части ФГКУ отряд федеральной противопожарной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для размещения создаваемого специализированного пожарно-спасательного подразделения по защите от чрезвычайных ситуаций и крупных природных пожаров г Ноябрьск Ямало-Ненецкого автономного округа (реестровый № 18901015913 15 000067, цена контракта 3 039 400,00 руб., дата окончания исполнения контракта 30.06.2016) с ООО «Энтех-Сервис» (629404, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Леонида Гиршгорна д.65, кв. (оф.) 9; ИНН: 8902014366) (закупка № 0190100003315000073).

В рамках проверки Ямало-Ненецким УФАС России указанного факта, выявлено следующее.

По результатам электронного аукциона извещения №0190100003315000073 18.03.2015г. Общество с ограниченной ответственностью «Энтех-Сервис» (ИНН 8902014366 КПП 890201001 ОКПО 30500852) признано победителем.

27 апреля 2015 года между Главным управлением МЧС России по Ямало

Ненецкому автономному округу и Обществом с ограниченной ответственностью «Энтех-Сервис» был заключен Государственный контракт № 3315-73 на подготовку проектной документации и проведения инженерных изысканий для реконструкции объекта: «Реконструкция пожарной части ФГКУ «Специализированная пожарно-спасательная часть федеральной противопожарной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу» для размещения создаваемого специализированного пожарно-спасательного подразделения по защите от чрезвычайных ситуаций и крупных природных пожаров, г. Ноябрьск, Ямало- Ненецкий автономный округ» (далее - Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Генеральный проектировщик принял на себя обязательства по заданию Государственного Заказчика в установленный Контрактом срок осуществить подготовку проектной документации и провести инженерные изыскания для реконструкции объекта: «Реконструкция пожарной части ФГКУ «Специализированная пожарно-спасательная часть федеральной противопожарной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу» для размещения создаваемого специализированного пожарно-спасательного подразделения по защите от чрезвычайных ситуаций и крупных природных пожаров, г. Ноябрьск, Ямало-Ненецкого автономного округа», а Заказчик принял обязательства принять и оплатить результат выполненных Подрядчиком работ в порядке, предусмотренном Контрактом.

В соответствии с государственным контрактом «Срок выполнения работ» по Контракту составляет: Этап №1 - Стадия «П» - проектная документация, разрабатывается до 01.04.2016 года с момента подписания государственного контракта; Стадия «П» - разрабатывается на основе предварительного согласованного эскизного проекта с заказчиком. Этап №2 - Стадия «Р» - рабочая документация, разрабатывается до 26.05.2016 года с момента согласования Стадии «П» с Государственным Заказчиком.

Однако по состоянию на 31.05.2016 года Генеральным проектировщиком обязательства по Контракту не выполнены, а именно: в установленный в Контракте срок результат работ не передан Государственному Заказчику.

Таким образом, Подрядчик нарушил пункт 2.1.1. Контракта, на основании которого он обязан выполнить работы, являющиеся предметом Контракта, с надлежащим качеством и в сроки, установленные Контрактом.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пунктом 8.1. Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Из пояснений, представленных ООО «Энтех-Сервис, установлено следующее.

До момента заключения государственного контракта (после объявления результатов выбора поставщика) сотрудники Общества прибыли на объект (г. Ноябрьск) для осмотра, обследования и консультаций с Заказчиком. После производства работ по осмотру объектов Обществом было написано письмо с

просьбой в кратчайшие сроки выполнить работы, зависящие от Заказчика, и предоставить необходимую документацию в адрес Исполнителя контракта. По объективным причинам Заказчик данную информацию и документы не предоставил, что повлекло за собой задержку выполнения проектных работ:

Задержка исполнения обязательств по Контракту вызвана проведением государственным Заказчиком (далее - Заказчик) процедур по объединению земельных участков с кадастровыми номерами 89:12:111113:25, 89:12:111113:7. Информация по объединению поступила в адрес ООО «Энтех-Сервис» «14» августа 2015 года. (ГПЗУ №RU89305000-3268, постановление №П- 902 от 13.08.2015 г.), согласованием Заказчиком передачи в распоряжение участка земли под вышкой связи, так как он располагается на земельном участке, правообладателем которого не является ФГКУ «2 ОФПС по ЯНАО».

В соответствии с п. 2.3.1. Контракта для исполнения настоящего контракта Заказчик обязан передать Генеральному проектировщику необходимые исходные данные для проектирования.

Данные для начала производства работ по проектированию 14.08.2015 были переданы Заказчиком, а именно ГПЗУ №RU89305000-3268, постановление №П-902 от 13.08.2015 г. Таким образом, Заказчиком был нарушен п. 2.3.1. Контракта, а именно вовремя не предоставлены необходимые данные для проектирования (было неоднократно указано в письменном виде).

В ноябре 2015 г. Заказчику было сообщено о невозможности запроектировать объект по техническому заданию, а именно сметная стоимость строительства превысила лимит средств, который Заказчик планировал под строительство, в 2 раза. В результате этого получить положительное заключение проектно-сметной документации в государственной экспертизе, а, следовательно, выполнить условия контракта в части получения положительного заключения государственной экспертизы, не представилось возможным, что указано в акте приемки ПСД.

В январе 2016 г. было заключено дополнительное соглашение к государственному контракту, по результатам которого Общество обязалось без увеличения стоимости проектных работ подготовить новое техническое задание, пересмотреть все проектно-сметные решения и новый проект подать в государственную экспертизу.

Подача выполненного проекта в государственную экспертизу была произведена 15.04.2016 г. и 19.04.2016 г. Договоры на прохождение государственной экспертизы были заключены и оплачены ООО «Энтех-Сервис» на сумму 660 253,78 руб. в полном объеме.

Обществом 17.05.2016 были приняты замечания государственной экспертизы в доработку. Но за оставшиеся до завершения контракта время выполнить корректировку проекта в срок, обозначенный государственной экспертизой, не представилось возможным по следующим причинам.

В связи с предоставлением ОАО «Энерго-Газ-Ноябрьск» 2-х точек подключения к канализации водоотведения по ТУ 18/07 от 06.02.2015 г. государственная экспертиза затребовала обоснование выбранной точки согласно проекту, что

повлекло к дополнительной разработке проектных решений к другой точке врезки для технико-экономического обоснования.

Государственной экспертизой были указаны замечания о необходимости дополнительных инженерных изысканий прокладки запроектированных инженерных сетей (этого пункта не было в контракте, по объективным причинам мы не могли предусмотреть при заключении контракта, т.к. все точки подключения к сетям города Ноябрьска не были известны до начала исполнения контракта и выдачи технических условий на проектирование). Из-за удаленности объекта проектирования, выполнить изыскательные работы в должной форме субподрядчик ЗАО «Недра» не успел, соответственно, Общество не предоставило их до истечения обозначенной даты.

Проектно-планировочные решения сооружения были выполнены в соответствии с нормами НПБ 101-95 по техническому заданию, но согласно замечаний эксперта пожарной безопасности Омского филиала Главгосэкспертизы России НПБ 101-95 не является обязательным для исполнения. Поэтому строение пожарного депо приравнивается к общей категории общественных зданий и требует:

- разделения на различные классы функциональной безопасности в местах сообщения гаража с помещениями другого функционального назначения (п. 6.11.9 СП 4.13130.2013).
- отделение гаражей от помещений и 2-го этажа противопожарными стенами и перекрытиями 1-го типа (п. 4.3 СП 113.13330.2012).
- оборудование гаражей отдельными автоматическими установками пожаротушения (п.25.2 табл. А.3 приложения А СП 5.13130.2009, ст. 32, 61, 83 ФЗ от 22.07.2008 № 123-ФЗ).

Необходимо было полностью переработать архитектурные и конструктивные решения, которые влекут изменение смежных разделов и корректировку смет. Работы выполнены с объективной задержкой.

На настоящий момент Общество готовит документы для новой подачи в государственную экспертизу, т.к. при не устранении замечаний в срок требуется подать документы заново и заключить новые договоры. Все затраты по новым договорам с государственной экспертизой Общество обязуется оплатить за свой счет в необходимые сроки.

После подачи документов в государственную экспертизу Общество обязуется устранить все возможные недостатки в установленные сроки и получить положительное заключение экспертизы согласно приложенному графику производства работ.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение 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.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы статьей 104 Закона о контрактной системе. Частью 1 данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

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 (часть 2 статьи 104 Закон о контрактной системе).

В силу части 5 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае, если единственный участник закупки, который подал заявку или предложение и с которым заключается контракт в случаях, предусмотренных [пунктами 24 и 25 части 1 статьи 93](#) настоящего Федерального закона, уклонился от заключения контракта, заказчик в течение пяти рабочих дней с даты истечения указанного в документации о закупке срока подписания контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [пунктами 1 - 3 части 3](#) настоящей статьи, а также выписку из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке или из протокола о результатах закупки в части определения победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя), заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> и иные свидетельствующие об отказе победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта документы.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с пунктом 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку

информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих 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.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Как всякая мера публичной ответственности указанная мера должна отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, приведенной им в постановлении от 24.06.2009 № 11-П, в силу статей 17 (часть 3) и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем.

Последствия включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков влекут за собой соответствующие экономические последствия – невозможность участвовать в закупках для государственных (муниципальных) нужд в течение двух лет.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа при рассмотрении вопроса о применении к хозяйствующему субъекту меры публично-правовой ответственности, не может ограничиться формальной констатацией лишь факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась.

Проанализировав материалы дела, заслушав доводы сторон, Комиссия не усматривает достаточных правовых оснований для включения сведений об ООО «Энтех-Сервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

[Пунктом 12](#) данных Правил установлено, что 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.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае формальная констатация факта ненадлежащего исполнения ООО «Энтех-Сервис» государственного контракта не может являться достаточным основанием для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, 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, [приказом](#) ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Заказчика - Главного управления МЧС России по Ямало-Ненецкому автономному округу (ИНН: 8901015913) соответствующими ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе.
2. Отказать Заказчику – ГУ МЧС России по Ямало-Ненецкому автономному округу в удовлетворении заявления о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Энтех-Сервис» (ИНН: 8902014366) (закупка № 0190100003315000073).