

На основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Комиссия Карельского УФАС России (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя Председателя Комиссии – <...>,

членов комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей ООО «ТосноСтройИзыскания» <...>, <...> (доверенность в материалах дела),

в присутствии представителя ФГБУ «Управление «Карелмелиоводхоз» <...> (доверенность в материалах дела),

#### **УСТАНОВИЛА:**

Федеральное государственное бюджетное учреждение «Управление мелиорации земель и сельскохозяйственного водоснабжения по Республике Карелия» (далее - ФГБУ «Управление «Карелмелиоводхоз», Заказчик) представило в Карельское УФАС России (вх.№ 71 от 11.01.2019), в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе, сведения в отношении ООО «ТосноСтройИзыскания» (ИНН: 4716038644) (далее – Исполнитель, Общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Рассмотрение сведений было назначено на 11 час. 00 мин. 24.01.2019.

В связи с необходимостью дополнительного исследования документов, Комиссией Карельского УФАС России при рассмотрении сведений объявлен перерыв до 16 час. 00 мин. 25.01.2019.

После перерыва рассмотрение сведений продолжилось Комиссией Карельского УФАС России в прежнем составе в отсутствие представителей Сторон.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта установила следующее.

27.04.2018 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) размещено извещение о проведении закупки в форме

электронного аукциона на оказание услуг по технической инвентаризации недвижимого имущества нежилого фонда (извещение № 0306100008018000009).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 227 500,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.05.2018 №0306100008018000009-1, на участие в аукционе было подано 2 (две) заявки.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 14.05.2018 №0306100008018000009-3 победителем признано ООО «ТосноСтройИзыскания» с предложенной ценой контракта 797 875,00 рублей.

25.05.2018 между Заказчиком и Исполнителем был заключен гражданско-правовой договор № 40 (реестровый номер контракта 1100103128218000013) (далее – Контракт).

Пунктом 1.1 Контракта установлено, что Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства на: «Выполнение комплекса кадастровых работ в отношении объектов недвижимости и земельных участков под ними, расположенных в Прионежском, Олонецком районах Республики Карелия, по постановке объектов на кадастровый учет, регистрации права собственности Российской Федерации, регистрации права оперативного управления на объекты недвижимости и регистрации права постоянного (бессрочного) пользования на земельные участки под ними ФГБУ «Управление «Карелмелиоводхоз».

Согласно пункту 1.2 Контракта работы осуществляются в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью настоящего Договора (Приложение № 1).

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта сроки выполнения работ определяются в соответствии с Календарным планом выполнения работ, являющимся неотъемлемой частью настоящего Договора (Приложение № 2).

Согласно техническому заданию Исполнителю необходимо выполнить комплекс кадастровых работ в отношении 14 объектов.

Календарным планом выполнения работ установлен общий срок оказания услуг: до 17 декабря 2018 года.

Пунктом 7.6 Контракта установлено, что в случае принятия решения органом государственной власти о приостановке постановки на государственный кадастровый учет, регистрации права собственности РФ на земельные участки под объектами недвижимости или отказе от согласования и утверждения документов, постановки на государственный кадастровый учет, регистрации права собственности РФ на земельные участки под объектами недвижимости, Исполнитель обязан самостоятельно исправить обстоятельства, послужившие причиной принятия таких решений, в том числе

обжаловать данные решения в судебном порядке **совместно с Заказчиком**.

11.12.2018 Заказчиком в адрес Исполнителя было направлено претензионное письмо о существенном нарушении сроков выполнения работ согласно календарному плану.

12.12.2018 Исполнитель направил Заказчику ответ на претензионное письмо, в котором указал о выполнении 90% объема предусмотренных контрактом работ, обосновал нарушения сроков выполнения кадастровых работ по независящим от него обстоятельствам, а также предложил заключить дополнительное соглашение и определить разумный срок окончания работ.

17.12.2018 Заказчиком в адрес Подрядчика было направлено претензионное письмо о невыполнении обязательств по контракту в установленный срок – до 17 декабря 2018 года.

18.12.2018 Заказчиком на основании пункта 9.2.10 Контракта принято решение о его расторжении в одностороннем порядке в связи с нарушением Исполнителем существенных условий договора, в том числе предусмотренных календарным планом сроков выполнения работ (этапов выполнения работ).

Указанное решение направлено Заказчиком письмом с объявленной ценностью, по электронной почте, а также размещено в единой информационной системе в сфере закупок в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

27.12.2018 Подрядчик, не согласившись с вышеуказанным решением об одностороннем отказе от исполнения контракта, направил Заказчику досудебную претензию, в которой указал о невозможности завершения выполнения работ до утверждения схем расположения земельных участков на кадастровом плане территории по объектам недвижимости, а также уведомил о приостановке работ по контракту.

На заседании Комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика настаивал на включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Указывал, что Исполнитель не выполнил полный комплекс предусмотренных контрактом работ в отношении 14 объектов, включающий в себя их постановку на кадастровый учет, регистрацию права оперативного управления и права собственности.

Кроме того, в силу положений пункта 7.6 Контракта Исполнитель, получив отказ от Министерства имущественных и земельных отношений Республики Карелия и Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области и Республике Карелия в утверждении схем расположения земельных

участков, должен был обжаловать данные решения в судебном порядке совместно с Заказчиком.

В связи с тем, что в ходе выполнения работ стало очевидно, что работа не будет выполнена надлежащим образом в установленный Контрактом срок, 18.12.2018 Заказчик на основании пункта 9.2.10 Контракта принял решение об одностороннем отказе от его исполнения.

В свою очередь, из пояснений представителей Исполнителя следует, что на 12.12.2018 было выполнено 90% объема работ по контракту, а именно:

- заказаны и получены сведения ГКН по объектам недвижимости и земельным участкам под ними;
- выполнена топографическая съёмка по всем межхозяйственным каналам и дамбам обвалования в соответствии с техническим заданием;
- подготовлены технические планы сооружений по всем объектам недвижимости и направлены на государственный кадастровый учет;
- подготовлены схемы границ земельных участков под объектами недвижимости на кадастровом плане территории в результате их образования;

Вместе с тем, в ходе выполнения работ по Контракту возникли сложности с утверждением схем расположения земельных участков на кадастровом плане территории по объектам недвижимости, что не позволило завершить работы в полном объеме.

Указанные обстоятельства сложились ввиду «не установления полномочий соответствующих органов исполнительной власти Республики Карелия: Министерства имущественных и земельных отношений и Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области и Республике Карелия по утверждению схем границ земельных участков на кадастровых планах территорий в результате их образования под объектами недвижимости (каналы, дамбы), которые включены в реестр федерального имущества».

05.09.2018 подготовленные схемы расположения земельных участков на кадастровом плане территории по объектам недвижимости были направлены для их утверждения в Министерство имущественных и земельных отношений по Республике Карелия.

03.10.2018 от Министерства имущественных и земельных отношений по Республике Карелия получен ответ об отсутствии у последнего правовых оснований для утверждения указанных схем.

Вследствие получения данной информации указанные схемы были направлены для согласования в Межрегиональное территориальное

управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области и Республике Карелия.

17.10.2018 от Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области и Республике Карелия поступил ответ, согласно которому уполномоченным органом по предоставлению земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена, является Министерство имущественных и земельных отношений Республики Карелия, вследствие чего, полномочия по утверждению схем у МТУ Росимущества в Мурманской области и Республике Карелия отсутствуют.

На основании полученного ответа указанные схемы были повторно направлены в Министерство имущественных и земельных отношений Республики Карелия, от которого 22.11.2018 был получен ответ об отсутствии у последнего правовых оснований по их утверждению.

Ввиду сложившейся ситуации, в рамках исполнения обязательств по контракту, Общество 13.12.2018 направило запрос в Федеральное агентство по управлению государственным имуществом с просьбой определить полномочия соответствующих органов по утверждению схем границ земельных участков на кадастровом плане территории под объектами недвижимости, находящимися в федеральной собственности.

Ответ на указанный запрос на момент рассмотрения сведений Обществу не поступил.

Кроме того, представители Исполнителя отметили, что деятельность органов исполнительной власти Республики Карелия по предоставлению государственных услуг регламентирована соответствующими административными регламентами, в которых определен, в том числе, исчерпывающий перечень оснований для отказа в их предоставлении.

Ввиду того, что Обществу не было отказано в предоставлении услуг по утверждению схем (между органами государственной власти имеется спор о подведомственности), Исполнитель не оспаривал данные ответы в предусмотренном пунктом 7.6 Контракта порядке.

Отказ Заказчика от исполнения контракта в одностороннем порядке, по мнению представителей Исполнителя, заявлен в данном случае неправомерно, поскольку Заказчик не оказывал должного содействия Исполнителю по разрешению вопроса в части утверждения схем границ земельных участков, а завершение выполнения работ невозможно по обстоятельствам, не зависящим от Исполнителя.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения

контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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, что такое право предусмотрено контрактом.

Пунктом 9.2 Контракта установлено, что «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора в случаях, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, а также в следующих случаях:

9.2.1. установления факта несоответствия Исполнителя требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом настоящего Договора (аннулирование или окончание срока действия квалификационного/ых аттестата/ов кадастрового/ых инженера/ов, отсутствие СРО и пр.);

9.2.2. непредоставление Исполнителем в установленный Заказчиком срок заверенной/ых в установленном порядке копии/й квалификационного/ых аттестата/ов кадастрового/ых инженера/ов, сертификатов членства СРО кадастровых инженеров, страхового полиса кадастрового инженера для оказания услуг в соответствии Федеральным законом от 24.04.2007 № 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости» и/или предоставление несоответствующих требованиям действующего законодательства Российской Федерации документов на право оказания услуг, являющихся предметом настоящего Договора;

9.2.3. установления факта проведения ликвидации Исполнителя - юридического лица или наличия решения арбитражного суда о признании Исполнителя банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;

9.2.4. установления факта приостановления деятельности Исполнителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

9.2.5. установления факта наличия у Исполнителя задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды;

9.2.6. установления факта внесения сведений об Исполнителе в предусмотренный Законом № 94-ФЗ реестр недобросовестных поставщиков;

9.2.7. установления факта внесения сведений об Исполнителе в предусмотренный Законом № 44-ФЗ реестр недобросовестных поставщиков;

9.2.8. установления факта предоставления Исполнителем недостоверной информации о своем соответствии требованиям, установленным соответствующей документацией, что позволило Исполнителю стать участником электронного аукциона, по результатам которого заключен настоящий Договор;

9.2.9. установления факта предоставления недостоверных (ложных) сведений, содержащихся в документах, представленных Исполнителем в ходе процедуры, результатом которой является заключение настоящего Договора;

9.2.10. при нарушении Исполнителем существенных условий Договора, в том числе предусмотренных Календарным планом сроков выполнения работ (этапов выполнения работ);

9.2.11. нарушение Исполнителем срока/-ов начала выполнения работ (этапов работ), предусмотренных Календарным планом выполнения работ (Приложение № 2), более чем на 5 (пять) дней по причинам, не зависящим от Заказчика;

9.2.12. наличия двух и более претензий в адрес Исполнителя по качеству выполненных работ;

9.2.13. нарушения Исполнителем срока/-ов выполнения работ (этапов работ), предусмотренных Календарным планом выполнения работ (Приложение № 2), Техническим заданием (Приложение №1) более чем на 5 (пять) дней;

9.2.14. если работы выполнены Исполнителем с отступлениями от условий Договора, ухудшившими результат выполненных работ, или с иными недостатками, которые делают его непригодным для предусмотренного в Договоре использования, и отступления при выполнении работ от условий Договора или иные недостатки результата выполненных работ в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустраняемыми;

9.2.15. если во время выполнения или приемки работ станет очевидным, что работы не будут выполнены надлежащим образом, Заказчик вправе назначить Исполнителю разумный срок для устранения недостатков. При неисполнении Исполнителем в назначенный срок этого требования Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Договора.

Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, направленное письмом с объявленной ценностью, было получено Обществом 24.12.2018, и вернулось Заказчику 28.12.2018.

В силу части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

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, в том числе, на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, решение об одностороннем отказе вступило в законную силу 09.01.2019.

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.

Частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрена обязанность Заказчика направить в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Заказчиком в установленный срок в адрес Карельского УФАС России направлена информация, предусмотренная частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Согласно части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации 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 соответствующую информацию в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В силу положений пункта 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, уполномоченный

орган осуществляет проверку предоставленной информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в том случае, если антимонопольным органом будут выявлены обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий подрядчика на несоблюдение условий контракта.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) представляет собой специальную меру ответственности, установленную законодателем в целях надлежащего исполнения лицом принятых на себя обязательств, и недобросовестность является ключевым квалифицирующим признаком включаемых в него хозяйствующих субъектов.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нельзя ограничиться только формальной констатацией факта ненадлежащего исполнения контракта/выполнения контракта с нарушением срока без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

В ответ на уведомление Карельского УФАС России о рассмотрении сведений, поступивших от Заказчика о включении ООО «ТосноСтройИзыскания» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Общество направило в адрес антимонопольного органа письмо, в котором выразило свое несогласие с решением Заказчика, а также представило объяснения от 18.01.2019 исх.№ 216 по поводу обстоятельств исполнения контракта с приложением подтверждающих документов. Акцентировало внимание на том, что на момент поступления сведений в антимонопольный орган Обществом выполнено 90% объема всех предусмотренных контрактом работ. Ввиду того, что полномочия органов исполнительной власти по утверждению схем границ земельных участков на кадастровом плане территории под объектами недвижимости, находящимися в федеральной собственности, не определены, завершение работ в установленный контрактом срок не представляется возможным.

Представители Общества на заседании Комиссии Карельского УФАС России указали, что Общество не отказывается от завершения работ по

Контракту и предпринимает для этого все исчерпывающие меры.

Также представители Общества акцентировали внимание Комиссии на том, что они являются профессиональными участниками рынка, успешно выполняют подобные указанным в контракте работы для различных Заказчиков.

Согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, у Общества имеется опыт выполнения аналогичных работ не только на территории Республики Карелия, но и в других субъектах Российской Федерации.

Соответственно, включение в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может негативно сказаться на деятельности Общества.

После принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта между Заказчиком и Исполнителем велась претензионная работа, что свидетельствует о наличии между сторонами гражданско-правового спора, разрешение которого относится к компетенции суда.

В свою очередь, Комиссия Карельского УФАС России не обладает специальными знаниями, позволяющими определить полноту и качество выполненных Исполнителем работ, а также установить процентное соотношение выполненных работ от общего объема работ. При этом Исполнитель настаивает на том, что им выполнено 90% объема всех предусмотренных контрактом работ.

В материалах дела отсутствуют доказательства такого поведения Исполнителя, которое могло быть расценено как действия (бездействие), направленные на срыв контракта. Напротив, представленные в материалы дела письма, направленные в адрес Заказчика, органов исполнительной власти Республики Карелия, иные документы свидетельствуют о совершении Подрядчиком действий, направленных на надлежащее исполнение контракта.

Комиссия Карельского УФАС России также учитывала, что ранее в Управление сведений в отношении ООО «ТосноСтройИзыскания» о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не поступало.

При имеющихся обстоятельствах, у Комиссии Карельского УФАС России не имеется объективных оснований для признания действий ООО «ТосноСтройИзыскания» заведомо недобросовестными и направленными на срыв исполнения контракта.

На основании вышеизложенного, проведя проверку поступивших сведений в

соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, исследовав в совокупности все обстоятельства дела, Комиссия Карельского УФАС России

**РЕШИЛА:**

Сведения в отношении ООО «ТосноСтройИзыскания» (адрес: пр. Ленина, д. 60, офис 204, пом. 9, г. Тосно, Тосненский район, Ленинградская область, 187000; ИНН: 4716038644), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

*В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о закупках настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке.*

Заместитель Председателя Комиссии

\_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>