

Заказчику –

МКУ «Служба единого заказчика»

ул. Блюхера, д. 21, г. Большой
Камень, Приморский край, 692801

ООО «Спецгеопрект»

ул. Набережная, д. 80/8, г.
Белогорск, Амурская область,
676850

РЕШЕНИЕ РНП № 25-170/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

16 мая 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение МКУ «Служба единого заказчика» о включении
сведений об ООО «Спецгеопрект» в реестр недобросовестных
поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: представитель не прибыл;

от ООО «Спецгеопрект»: <...> – представители по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение МКУ «Служба единого заказчика» о включении сведений об ООО «Спецгеопрект» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Поставщик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Строительство автомобильной дороги к микрорайону «Нагорный» № 1, (0,31 км)» (извещение № 0320300042920000039).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

15.04.2020 Заказчиком размещено извещение № 0320300042920000039 о проведении электронного аукциона на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Строительство автомобильной дороги к микрорайону «Нагорный» № 1, (0,31 км)».

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 06.05.2020 № 0320300042920000039-3 победителем было признано ООО «Спецгеопрект».

18.05.2020 года между МКУ «Служба единого заказчика» (далее – Заказчик) и ООО «Спецгеопрект» (далее – Исполнитель) был заключен муниципальный контракт № 92/МК на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Строительство автомобильной дороги к микрорайону «Нагорный» № 1, (0,31 км)» (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Исполнитель принял на себя обязательства на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Строительство автомобильной дороги к микрорайону «Нагорный» №1, (0,31км)» (далее – работы).

В соответствии с пунктом 1.3. Контракта, срок выполнения работ:

- начало выполнения работ: с даты подписания муниципального контракта обеими сторонами в электронном виде;

- окончание выполнения работ: 30 ноября 2020 года, с учетом передачи Заказчику проектной документации, рабочей документации и

положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий.

По состоянию на 25.04.2024 ООО «СпецГеоПроект» проектную документацию не подготовил. Указанное нарушение подтверждается результатами экспертизы, проведенной Заказчиком своими силами.

В течение срока действия контракта МКУ «СЕЗ» неоднократно требовало выполнения обязательств, однако Исполнитель направлял в адрес Заказчика новые графики выполнения работ, которые не исполнялись.

По состоянию на 25.04.2024 проектная документация с положительным заключением государственной экспертизы не передана заказчику (в соответствии с п. 2.1.11 Контракта).

В связи с неисполнением Контракта в установленные сроки, были отозваны лимиты бюджетных обязательств, а так же софинансирование из местного бюджета.

Согласно части 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, 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 9.1. Контракта, расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. В случае одностороннего отказа одной из Сторон от исполнения контракта такой отказ допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями контракта, в том числе в случае предусмотренном частью 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно если Исполнитель не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта,

подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, 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 поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) 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 поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

25.04.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

07.05.2024 – дата расторжения контракта.

Согласно пояснениям ООО «Спецгеопрект», Общество своевременно приступило к исполнению принятых на себя обязательств, ежедневно и надлежащим образом проводились работы по выполнению проектно-изыскательских работ.

01.06.2020 Исполнителем в адрес Заказчика направлялось письмо (исх. № 52103) о предоставлении исходных данных (ППТ, ПМТ).

26.06.2020 Заказчиком в адрес Исполнителя направлялось письмо (исх. № 10-1018) с запросом предложения на составление стоимости разработки ППТ.

28.06.2020 Исполнителем в адрес Заказчика было направлено коммерческое предложение на запрос от 26.06.2020. Договор заключен 31.08.2020 (№ МК/186). Исполнитель в данный промежуток времени делал запросы необходимые для проектирования, а также выполняли инженерные изыскания.

15.10.2020 Исполнителем в адрес Заказчика было направлено сопроводительное письмо (исх. № 08215) с подготовленными ППТ, ПМТ.

13.11.2020 со стороны Исполнителя в адрес Заказчика направлялось письмо (исх. № 122/3) с просьбой ускорения рассмотрения ППТ и ПМТ.

24.11.2020 Исполнителем был получен ответ (исх. № 19-2218) о том, что ППТ и ПМТ рассматривает АО КРДВ, а утверждает МВР.

28.12.2020 между Заказчиком и Исполнителем было заключено дополнительное соглашение № 1 об изменении срока выполнения работ – до 31 марта 2021 года.

05.02.2021 Исполнителем со стороны Заказчика было получено письмо (исх. № 19-231) о направлении утвержденного технического задания на разработку ППТ и распоряжение МВР № 18 от 25.01.2021 о подготовке ППТ.

26.02.2021 Заказчик направил ППТ и ПМТ в АО «КРДВ» (исх. № 19-416).

26.03.2021 со стороны АО «КРДВ» были получены замечания (исх. № 018-2863).

19.05.2021 Исполнитель направил ППТ в адрес Заказчика.

19.05.2021 Заказчиком в адрес АО «КРДВ» было направлено ППТ (исх. № 19-1153).

22.07.2021 Исполнителем со стороны АО «КРДВ» были получены замечания к ППТ (исх. № 018-8667).

Распоряжение об утверждении ППТ № 44-р получено 31.03.2022.

23.04.2021 между КГАУ Примгосэкспертиза и Исполнителем был заключен Договор № 88/21 на проведение экспертизы.

29.07.2021 со стороны экспертного учреждения было получено отрицательное заключение № 25-1-2-3-042004.

23.08.2021 Исполнителем в адрес Заказчика направлялось письмо (исх. № 273/1) о необходимости подготовки специальных технических условий, а также о необходимости подготовить техническое задание.

10.11.2021 Исполнителем в адрес ССК Звезда направлен план дороги с уклоном 100 промилле, отметка по дороге на примыкании к микрорайону 58,8, отметка со стороны микрорайона 63,0.

20 и 27 февраля 2023 между Заказчиком и Исполнителем были проведены два совещания с представителями МКУ СКЗ, Минстроя и ООО «СпецГеоПроект», в ходе которых представителями Минстроя было озвучено, что уклон дороги более 90 промилле не согласуют.

04.04.2023 Исполнителем в адрес Заказчика, экспертного учреждения и ССК Звезда направлялись новые планы с уклоном 100 и 120 промилле.

22.05.2023 Исполнителем в адрес Заказчика направлялось информационное письмо (исх. № 95) о необходимости согласования с ССК Звездой понижения отметок микрорайона.

05.06.2023 Исполнителем направлялось в адрес Заказчика информационное письмо (исх. № 97) о необходимости принятия решения по дальнейшему проектированию.

03.07.2023 Исполнителем в адрес Заказчика направлялся новый план (исх. № 110) с подпорной стеной и уклоном в 100 промилле.

04.07.2023 г. со стороны Заказчика поступило согласование направленного плана (исх. № 19-1335).

05.09.2023 Исполнителем в адрес ССК Звезда направлен план на согласование, однако 08.09.2023 со стороны ССК Звезда был получен отказ в согласовании плана (исх. № 21389С).

08.09.2023 Исполнитель направил уведомление (исх. № 122) в адрес Заказчика о приостановке проектных работ, до решения вопроса по понижению отметок микрорайона.

02.11.2023 со стороны Заказчика было получено дополнительное соглашение (исх. № 19-2386) о расторжении Муниципального Контракта по соглашению сторон без оплаты за фактически выполненные работы.

04.12.2023 Исполнителем в адрес Заказчика направлялись два информационных письма (исх. № 174 и № 175) об оплате фактически выполненных нами работ по данному Контракту.

21.12.2023 со стороны Заказчика была получена Претензия (исх. № 19-2877) о погашении неустойки.

09.02.2024 Исполнителем в адрес Заказчика направлялся ответ (исх. № 8) на вышеуказанную Претензию.

Таким образом, на протяжении всего срока действия контракта Обществом совершались действия, направленные на исполнение контракта.

В свою очередь Заказчиком не представлены доказательства, бесспорно свидетельствующие о недобросовестном поведении Исполнителя.

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 контрольный орган 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 подрядчиком, 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.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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 заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ,

изложенными в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «Спецгеопрект» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>