

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-297/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

«13» мая 2024 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии в режиме видеоконференцсвязи представителя ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» <...>, доверенность от 11.01.2022, генерального директора ООО «Проектная мастерская «Атриум» <...>, представителя ООО «Проектная мастерская «Атриум» <...>, доверенность от 07.05.2024 № 2,

рассмотрев обращение ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – ГКУ РБ «УКС ПРБ», Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «Проектная мастерская «Атриум» (далее – ООО «ПМ «Атриум», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением участника закупки от заключения контракта по результатам проведенного электронного аукциона на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Круглосуточный стационар на 74 коек в с. Иволгинск Иволгинского района Республики Бурятия», №[0102200001624000942](#) (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 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 – Закон о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации",

У С Т А Н О В И Л А:

03.05.2024 ГКУ РБ «УКС ПРБ» в адрес антимонопольного органа направлено обращение о включение в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «ПМ «Атриум». Согласно протоколу о признании участника уклонившимся от заключения контракта от 03.05.2024 Общество признано уклонившимся от заключения контракта, в связи с непредоставлением Заказчику подписанного проекта контракта в требуемый срок. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

ООО «ПМ «Атриум» представило письменное пояснение, из которого следует, что Общество не уклонялось от заключения контракта, желало его заключить и исполнить, однако при подписании контракта его редакция была изменена и в контракте появилось условие об обязанности подрядчика в проведении государственной экспертизы результатов работ. Изучив документы по закупке, Общество полагало, что стоимость проведения государственной экспертизы не входит в НМЦК и такая экспертиза будет проводиться Заказчиком самостоятельно. В указанной части Заказчику направлен протокол разногласий,

однако, после ее обработки Заказчиком повторно направлен контракт для подписания без учета замечаний. В связи с чем, Общество не могло заключить контракт на таких условиях и подало жалобу в антимонопольный орган на действия Заказчика.

ООО «ПМ «Атриум» имеет опыт работы в сфере проектирования более 17 лет. За последние 3 года работы выполнено 8 государственных контрактов с данным Заказчиком, 8 муниципальных контрактов с МУ «Улан-Удэстройзаказчик», столько же контрактов с АМО ГП «г. Закаменск», 2 муниципальных контракта с МУ «Комитет городского хозяйства Администрации г. Улан-Удэ» и другие.

Причиной неподписания контракта является добросовестное заблуждение, а не виновные действия Общества, просит сведения об ООО «ПМ «Атриум» не включать в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Бурятского УФАС России, выслушав позицию сторон, рассмотрев представленные документы, установила следующее:

09.04.2024 на официальном сайте Единой информационной системы размещено извещение о проведении Аукциона № [0102200001624000942](#). Начальная (максимальная) цена контракта – 6 337 800,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 19.04.2024 в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка на участие в нем, на основании пункта 1 части 1 статьи 52 Закона, электронный аукцион признан несостоявшимся. Контракт с участником закупки, подавшим заявку № 70 (ООО «ПМ «Атриум»), которая признана соответствующей требованиям Закона и извещения об осуществлении закупки, заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона в установленном Законом порядке.

Согласно части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта.

22.04.2024 Заказчиком размещен проект контракта, 26.04.2024 Заказчиком получен протокол разногласий, 27.04.2024 размещен доработанный проект контракта, 03.05.2024 Заказчиком получено уведомление об уклонении победителя от заключения контракта.

Комиссией Управления установлено, что Обществом со своей стороны не подписан проект контракта в установленный Законом о контрактной системе срок.

В соответствии с частью 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного п. 3 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, не выполнены требования п. 3 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных ч. 3 и ч. 5 ст. 51 Закона о контрактной системе:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает

в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки.

03.05.2024 Заказчиком в единой информационной системе размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта и сформировано обращение в антимонопольный орган о включении сведений об ООО «ПМ «Атриум» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Бурятского УФАС России выслушав пояснения сторон, изучив представленные материалы приходит к следующему выводу.

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Признание участника закупки уклонившимся от заключения контракта является в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе одним из оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в торгах, административным органом наряду с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения в действиях ООО «ПМ «Атриум», выраженного в умышленном незаключении контракта в установленный срок.

Установлено, что ООО «ПМ «Атриум» в адрес Заказчика направлен протокол разногласий, в котором Общество предлагает исключить из сметного расчета, направленного с проектом

контракта на подписание, стоимость государственной экспертизы. Указывает, что в первоначальных документах отсутствовала стоимость проведения такой экспертизы, ссылаясь в том числе на проект контракта, в котором содержится указание на то, что Заказчик самостоятельно проводит экспертизу и что это не входит в обязанности Общества. В адрес Бурятского УФАС России Обществом подана жалоба на действия Заказчика при заключении контракта. Довод относительно того, что изначально содержалась обязанность проведения государственной экспертизы Заказчиком, признан необоснованным. При этом Заказчиком в единой информационной системе не размещена информация о причинах отказа учесть полностью или частично информацию, содержащуюся в протоколе разногласий.

ООО «ПМ «Атриум» имеет большой опыт работы в сфере проектирования. Заказчик настаивает на включение в реестр и указывает, что ранее с Обществом заключали государственные контракты, по которым обязательства в полном объеме выполнялись.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от заключения контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от заключения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт незаключения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 Гражданского кодекса РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Общество осуществляло свои гражданские права, связанные с заключением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «ПМ «Атриум» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривает намерения в уклонении от заключения контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Проектная мастерская «Атриум» (ИНН – 0323826690, адрес (место нахождения): 670000, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Балтахинова, д. 15, офис 442).

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.