

решение

Муниципальное казенное
учреждение «Управление
капитального строительства»
454019, Челябинская обл.,

г. Магнитогорск, ул. Профсоюзная,
12А
misExpert@yandex.ru;
misexpert@yandex.ru

ООО «ИТЦ «Запсибгидропром»
625007, г. Тюмень, ул. Депутатская,
80, корп. 2, оф. 188/1
ooontc@mail.ru

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-581/2022 (№ РНП-74-111/2022)

**об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков
(подрядчиков, исполнителей)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 21 марта 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 24 марта 2022 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных
нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области
(далее – Комиссия) в составе:

Председателя <...> - заместителя руководителя управления - начальника
отдела контроля закупок для государственных и

Комиссии: муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

Членов
Комиссии: <...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «ИТЦ «Запсибгидропром», о его директоре и участнике, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам открытого конкурса в электронной форме №52041-2021-ЭОК-1 Разработка градостроительной документации «Проект планировки и проект межевания территории города Магнитогорска в границах улиц Лазурная, Транзитная, Заречная, Садовая с целью размещения линейных объектов» и выполнение проектно-изыскательных работ по объекту: «Распределительный газопровод высокого давления к пос. Супряк в г. Магнитогорске» (извещение № 0169300000321001942), при участии в заседании Комиссии:

- представителей Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» (далее - заказчик) <...>, действующих на основании доверенностей от 10.01.2022 № 4, от 18.03.2022 № 58;

- представителей ООО «ИТЦ «Запсибгидропром» (подрядчик, общество) <...>, действующих на основании доверенностей от 11.01.2022 № 03, от 11.01.2022 № 04,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении ООО «ИТЦ «Запсибгидропром» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам открытого конкурса в электронной форме №52041-2021-ЭОК-1 Разработка градостроительной документации «Проект планировки и проект межевания территории города Магнитогорска в границах улиц Лазурная, Транзитная, Заречная, Садовая с целью размещения линейных объектов» и выполнение проектно-изыскательных работ по объекту: «Распределительный газопровод высокого давления к пос. Супряк в г. Магнитогорске» (извещение № 0169300000321001942) (далее – закупка, конкурс).

Согласно представленным документам 13.09.2021 заказчик и подрядчик заключили контракт на разработку градостроительной документации «Проект планировки и проект межевания территории города Магнитогорска в границах улиц Лазурная, Транзитная, Заречная, Садовая с целью размещения линейных объектов» и выполнение проектно-изыскательных работ по объекту: «Распределительный газопровод высокого давления к пос. Супряк в г. Магнитогорске» по цене 7 200 000 (семь миллионов двести тысяч) рублей 00 копеек.

Как следует из содержания обращения заказчика, обществом при исполнении контракта нарушены сроки выполнения работ, установленные контрактом, в связи с чем решением от 24.01.2022 заказчик отказался от исполнения контракта.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 15.03.2022.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, заказчик в день вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу 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.

В соответствии с пунктом 10.9 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в

случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе (далее также - электронные процедуры), закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик:

а) направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе (в редакции настоящего Федерального закона);

б) не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона;

в) в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом «б» настоящего пункта.

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 24.01.2022 составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое 25.01.2022 направлено в адрес общества заказным письмом с уведомлением, 25.01.2022 - по электронной почте, в единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах» размещено 25.01.2022.

Согласно материалам дела, информация о расторжении контракта размещена заказчиком в единой информационной системе 10.03.2022 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 15.03.2022.

Таким образом, на дату заседания Комиссии, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Между заказчиком и ООО «ИТЦ «Запсибгидропром» 13.09.2021 заключен контракт № 353/21 (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.2 контракта «Подрядчик обязуется по заданию Заказчика обеспечить на разработку градостроительной документации «Проект планировки и проект межевания территории города Магнитогорска в границах улиц Лазурная, Транзитная, Заречная, Садовая с целью размещения линейных объектов" и выполнение проектно-изыскательных работ по объекту: "Распределительный газопровод высокого давления к пос. Супряк в г. Магнитогорске» и сдать результат Заказчику, а Заказчик принять и оплатить выполненные работы в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом».

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 3.1 контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«Сроки выполнения работ: с момента заключения контракта по 26.07.2022 года и

включают следующие промежуточные этапы:

- выполнение ПП и ПМ, прохождение согласования и утверждения градостроительной документации согласно задания, устранение замечаний: 31.10.2021 года;
- прохождение общественных обсуждений, подготовка постановления: 15.12.2021 года;
- выполнение проектно-изыскательских работ: 15.03.2022 года;
- прохождение согласования и утверждения проектной документации согласно задания, устранение замечаний: 30.04.2022 года;
- прохождение экспертизы в ОГАУ «Госэкспертиза Челябинской области» проектной документации и результатов инженерных изысканий: 26.07.2022 года».

В силу пункта 1 статьи 760 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан:

- выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;
- согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления;
- передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ.

Согласно пункту 2 статьи 715 ГК РФ, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с пунктом 3 статьи 723 ГК РФ если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 24.01.2022 следует, что основанием принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта является нарушение сроков выполнения работ, установленных контрактом. В срок по 31.10.2021 подрядчик должен выполнить ПП и ПМ, обеспечить согласование и утверждение градостроительной документации согласно задания. По 15.12.2021 подрядчик должен завершить работы по выполнению градостроительной документации, прохождению общественных слушаний, подготовке постановления. Однако в нарушение условий контракта на дату принятия решения ПП и ПМ подрядчиком не выполнены и не согласованы, градостроительная документация не утверждена, устранение замечаний не выполнено, следовательно, срок, выполнения данного этапа работ

(до 31.10.2021) подрядчиком нарушен. Не подготовлено Постановление, общественные обсуждения не пройдены, следовательно, срок, выполнения данного этапа работ (до 15.12.2021) подрядчиком также нарушен.

Представители ООО «ИТЦ «Запсибгазпром» на заседание Комиссии представили письменные пояснения и указали, что подрядчик не согласен с решением об одностороннем отказе от исполнения контракта на основании следующего.

Контракт заключен от 13.09.2021, в свою очередь подрядчик направил в адрес заказчика письмо №1066-44/21 от 21.09.2021 с запросом исходных данных. На что получен ответ от заказчика письмом №01-25/2456 от 23.09.2021 с направленным постановлением Администрации г. Магнитогорска от 17.02.2021г. №1825-П «О подготовке проекта планировки и проекта межевания территории (далее - ППТиМТ)...», ТУ для разработки ППТиМТ, выданные ООО «Магнитогорскгазстрой», исходные данные от управления архитектуры и градостроительства г. Магнитогорска, ген.схему газоснабжения, а также указана информация о том, что подрядчик должен получить остальные необходимые исходные данные своими силами.

Так, для начала выполнения работ по 1-му и 2-му этапам контракта, подрядчику необходимо было выполнить следующее:

- урегулировать расположение протяженной трассы проектируемого объекта на земельных участках 3-х лиц, а именно ОАО «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД»), сложность решения данного вопроса заключалась в необходимости установления либо сервитута (право пользования), либо заключение договора субаренды земельного участка под размещение объекта, а значит ограничение права пользования частью земельного участка, на котором будет размещен проектируемый объект, его непосредственного собственника (ОАО «РЖД»);
- организация выездного совещания с целью определения мест прохождения по земельному участку и предварительных границ части земельного участка под размещение объекта на землях ОАО «РЖД», а также места технически возможного размещения пересечения проектируемого Объекта с железнодорожными путями для недопущения нарушения рабочих процессов ОАО «РЖД»;
- заключение договора с ОАО «РЖД» для получения Технических условий необходимых для дальнейшего проектирования объекта с учетом всех требований.

Так как процедура установления сервитута либо заключения договора субаренды возможна только между будущим собственником объекта, соответственно, и земельного участка под ним), которым является заказчик, и владельцем существующего земельного участка, на часть которого в последствии будут наложены ограничения, подрядчик письмами № 1226-44/21 от 19.10.2021, № 1271-44/21 от 26.10.2021, № 1302-46/21 от 28.10.2021 просил инициировать заказчика совместное совещание с присутствием представителей заказчика, газораспределительной компании и ОАО «РЖД».

Однако письмом №01-25/2950 от 10.11.2021 заказчик полностью переложил решение данного вопроса на подрядчика.

После полного согласования даты и времени встречи подрядчик совместно с ОАО «РЖД» провел выездное совещание 21.12.2021.

Определение точного расположения точки врезки проектируемого объекта в существующий газопровод высокого давления было возможно только с осуществлением выезда на месторасположение объекта в присутствии газораспределительной компании. Данный выезд осуществлен 24.11.2021 с представителями заказчика, ООО «Магнитогорскгазстрой» и управления архитектуры и градостроительства г. Магнитогорска.

После проведенного совещания в адрес подрядчика заказчиком направлено письмо № 01-25/3137 от 29.11.2021 с дополнительными исходными данными.

Представители ООО «ИТЦ «Запсибгидропром» отметили, что подрядчик не уклонялся от выполнения своих обязательств, проявлял полную заинтересованность в выполнении работ по контракту.

Кроме того, представители общества пояснили, что на данный момент результатом работ подрядчика является:

- отработанный с ОАО «РЖД» вариант расположения проектируемой трассы объекта, и предварительные границы земельного участка необходимого для его размещения закрепленные письмом № исх-618/ЮУР 21.01.2022;
- полученный договор на выдачу Технических условий необходимых для дальнейшего проектирования объекта с учетом всех требований;
- по результатам работ с заказчиком, газораспределительной компанией и ОАО «РЖД» в адрес заказчика направлено 2 возможных варианта прохождения оси трассы объекта письмом исх.№79-14/22 от 02.02.2022г. (ответ от заказчика о согласованном варианте трассы не получен).

Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев представленные сторонами документы и сведения, приходит к выводу о том, что в процессе рассмотрения обращения заказчиком не заявлялись обстоятельства, свидетельствующие о том, что подрядчик не приступил вовремя к исполнению договора подряда, доказательств выполнения работ настолько медленно, что окончание их к сроку невозможно, в материалы дела не представлено.

При этом сроком окончания работ по контракту является 26.07.2022, тогда как решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято заказчиком 24.01.2022. Кроме того, обязательства по контракту фактически зависели от действий третьего лица, не являющегося стороной по контракту, а именно: ОАО «РЖД» - собственника земельного участка под размещение объекта.

Более того, выполнение работ с отставанием от сроков промежуточных этапов, установленных в пункте 3.1 контракта, в данном случае не является основанием расторжения контракта, поскольку не свидетельствует о существенности нарушения условий контракта, так как срок исполнения обязательств установлен контрактом до 26.07.2022.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в

договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Таким образом, при нарушении подрядчиком промежуточных сроков выполнения работ, зафиксированных контрактом, заказчик вправе применить к нему меры ответственности, предусмотренные разделом 5 контракта.

Помимо прочего, в силу пункта 1 статьи 718 ГК РФ заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы.

Пунктом 4.2.3 контракта предусмотрено, что заказчик обязан оказывать подрядчику содействие в ходе выполнения работ по контракту.

В соответствии с пунктом 1 статьи 759 ГК РФ по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации.

Как следует из содержания документов, представленных в материалы дела, заказчик письмом от 23.09.2021 № 01-25/2456 в ответ на запрос подрядчика представил часть исходных данных и указал на необходимость получения таких данных самостоятельно подрядчиком, остальная часть исходных данных передана подрядчику письмом от 29.11.2021 № 01-25/3137.

Вместе с тем, особенностью договоров подряда является то обстоятельство, что фактически обе стороны должны принимать меры к своевременному исполнению обязанностей, предусмотренных договором.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что обществом принимались возможные меры и совершались конкретные действия с целью выполнения работ, являющихся предметом контракта. Более того, на дату принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта работы по контракту обществом приостановлены.

Согласно пункту 15 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Комиссия антимонопольного органа, рассматривающая вопрос о внесении

сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта одностороннего отказа заказчика, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

Изучив материалы дела Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что обществом принимались меры, направленные на исполнение обязательств по контракту.

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) могут иметь серьезный экономический характер.

Таким образом, учитывая обстоятельства настоящего дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации возможным не принимать решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «ИТЦ «Запсибгидропром», о его директоре, участнике.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства» об ООО «ИТЦ «Запсибгидропром» (ИНН 7204177672), о его директоре, участнике, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

2022-3227