

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-559/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«12» августа 2024 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» <...>, доверенность от 23.10.2023 № 60, в присутствии в зале заседания представителей АО «Байкальский институт по проектированию водохозяйственного и мелиоративного строительства» <...>, <...>, доверенность от 09.08.2024,

рассмотрев обращение ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – Заказчик, ГКУ РБ «УКС РБ») (вх. от 05.08.2024 № 4259-эп/24) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Акционерном обществе «Байкальский институт по проектированию водохозяйственного и мелиоративного строительства» (далее – АО «Байкалводпроект», Общество, Подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Расширение существующего полигона ТКО с сортировочной станцией в п. Заиграево Заиграевского района РБ», номер извещения – [0102200001624001024](#) (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 РФ 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:

Из представленного обращения Заказчика следует, что 08.05.2024 между Заказчиком и Подрядчиком заключен государственный контракт № 0102200001624001024 на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Расширение существующего полигона ТКО с сортировочной станцией в п. Заиграево Заиграевского района РБ» (далее – контракт). В соответствии с условиями контракта срок окончания выполнения работ по 1 этапу – 01.07.2024. На дату принятия решения Обществом не исполнены обязательства по 1 этапу контракта, в связи с чем, Заказчиком 23.07.2024 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган на рассмотрение.

АО «Байкалводпроект» представлены письменные пояснения, из которых следует, что после

выезда на объект и анализа собранной информации выявлены несоответствия между техническим заданием и фактической ситуацией на объекте:

1. представленный Заказчиком земельный участок с кадастровым номером 03:06:560105:151 имеет сложную конфигурацию и внутри него находится действующий полигон ТКО;
2. внутри земельного участка находится линейный объект электроснабжения (ВЛ10 кВ отп. от оп. №33 ф.3-21Тодогто ПС 35/10кВ Заиграево), по которому отсутствует решение о выносе сетей;
3. по выделенному земельному участку проходит кабель сотового оператора «Мегафон»;
4. внутри выделенного земельного участка находится неучтённый земельный участок, что с учётом пункта 1 требует до отвода земли площадью около 7 гектар свободных от ограничений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь Сводом правил СП 320.1325800.2017 «Полигоны для твердых коммунальных отходов. Проектирование, эксплуатация и рекультивация» Подрядчик пришел к выводу о невозможности исполнения контракта, о чём сообщил Заказчику письмом от 23.05.2024 № 147.

В ответ ГКУ «УКС ПРБ РБ» направило письмо от 30.05.2024 № 86-01-01-И1225/24, в котором указано:

«В соответствии с п.1 сложная конфигурация представленного земельного участка не является препятствием для проектирования, так как из общей площади участка в 20,9 га, полезная площадь одной территории составляет 6,6 га и второй территории 6,8 га, что в свою очередь является достаточным для проектирования. Помимо этого, к территории 6,8 га существует возможность за счет участка действующего полигона до отвести 2,9 га. Таким образом в сумме общая площадь может составить 9,7 га. А по второй территории в 6,6 га увеличить площадь на 1,9 га, что в сумме составит 8,5 га.»

Вместе с тем, в отношении земельного участка с кадастровым номером 03:06:560105:186 площадью 1,9 га, о котором упоминается в письме, действия по отводу Заказчиком не проводились, и он не был предоставлен для работы по настоящее время. В отношении увеличения площади земельного участка за счет участка действующего полигона до отвести 2,9 га - для того чтобы до отвести эту землю и проектировать на ней, необходимо проведение работ по рекультивации данной территории, что не входит в объёмы работ по контракту. Таким образом, Заказчик не сделал ничего для решения вопроса о недостатке площади. При этом имеются прилегающие территории, которые могли быть рассмотрены для дополнительного отвода.

Подрядчик согласно пункту 17 Задания на проектирование в течение 30 дней со дня заключения контракта уведомила Заказчика о необходимости изменения границ земельного участка, предоставленного под размещение объекта (письмо от 23.05.2024 № 147). Согласно указанному пункту задания Заказчик должен предоставить схемы размещения дополнительного земельного участка с указанием площади, границ земельного участка и координат характерных точек.

В настоящее время работы Заказчиком не проведены и ответ по земельным участкам в соответствии с п. 17 задания не дан. Указанная информация необходима для топографической съёмки территории, посадки на ней проектируемых зданий и сооружений, и проведения бурения геологических скважин под каждое здание и сооружение. Поскольку Заказчик не предоставил исходные данные, выполнение дорогостоящих работ по инженерным изысканиям также невозможны, как и само проектирование.

Кроме того, внутри выделенного земельного участка находится линейный объект

электроснабжения (ВЛ 10 кВ отп. от оп. №33 ф.3-21Тодогто ПС 35/10кВ Заиграево, по которому ситуация с выносом сетей является не ясной и требует получения технических условий, а также положительного решения на вынос линии.

04.06.2024 в адрес Заказчика направлено письмо № 160 с запросом технических условий на вынос сети ВЛ 10кВ из границ земельного участка, выделенного для размещения полигона ТКО. До настоящего времени указанные технические условия не получены.

Все вышеуказанные обстоятельства повторно доведены до сведения Заказчика письмом от 16.07.2024 №192.

Согласно пункту 3.4 контракта Заказчик в разумный срок с момента получения уведомления о необходимости предоставления недостающих исходных данных обеспечивает передачу Подрядчику недостающих исходных данных. При этом, в случае если задержка в предоставлении Заказчиком достаточных и соответствующих исходных данных повлечет невозможность исполнения Подрядчиком своих обязательств, предусмотренных Контрактом, исполнение которых обусловлено предоставлением Заказчиком всех исходных данных, Подрядчик (генеральный проектировщик) не несет ответственности за просрочку исполнения соответствующих обязательств.

В соответствии с пунктом 4.2.1 контракта Заказчик обязан передать Подрядчику в предусмотренном контрактом порядке исходные данные, достаточные для исполнения обязательств по контракту.

Перечень исходных данных установлен в пункте 45.3. Задания на проектирование:

- Схема размещения земельного участка (при наличии - градостроительный план земельного участка);
- Технические условия (условия подключения, информацию для проектирования) на присоединение к сетям электроснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения предоставляются Государственным заказчиком (при необходимости), в срок, предусмотренный действующим законодательством Российской Федерации по подготовке технических условий (условий подключения, информации для проектирования), после получения от Подрядчика (генерального проектировщика) расчета нагрузок, согласно графику выполнения работ.

АО «Байкалводпроект» просило предоставить недостающие исходные данные для выполнения работ:

1. Схема размещения необходимого дополнительного земельного участка с указанием площади, границ земельного участка и координат характерных точек в отношении неразграниченной земли площадью 1,9га.
2. Информацию в отношении дополнительного участка действующего полигона площадью 2,9 га.
3. Информацию по рассмотрению для дополнительного отвода территории, прилегающей к границам выделенного земельного участка.
4. Технические условия на вынос сетей (ВЛ 10 кВ отп. от оп. №33 ф.3-21Тодогто ПС 35/10кВ Заиграево).

Подрядчик считает, что в его действиях отсутствует недобросовестное поведение, какое-либо намерение и умысел на неисполнение контракта, в связи с чем, просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Подрядчиком, установила следующее.

По результатам проведенного Аукциона 08.05.2024 между ГКУ РБ «УКС ПРБ» и АО «Байкалводпроект» заключен государственный контракт № 0102200001624001024 на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Расширение существующего полигона ТКО с сортировочной станцией в п. Заиграево Заиграевского района РБ», на сумму 14 946 132,00 рублей.

В соответствии с пунктом 2.1 контракта Подрядчик (генеральный проектировщик) обязуется выполнить работы по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Расширение существующего полигона ТКО с сортировочной станцией в п. Заиграево Заиграевского района РБ» (далее по тексту именуемый «Объект»), в соответствии с Исходным заданием на проектирование, являющимся приложением 1 к Контракту (далее – Работы), в установленные Контрактом сроки, а Государственный заказчик обязуется принять и оплатить результат Работ на условиях, указанных в Контракте. Количество/единица измерения – 3 усл.ед. Этапы исполнения контракта определяются в соответствии с условиями настоящего Контракта.

Согласно пунктам 6.1-6.2.3 контракта срок выполнения работ по всем этапам: со дня заключения государственного контракта до 01.12.2024. Окончание срока выполнения работ по контракту не влечет прекращение неисполненных обязательств сторон, в том числе гарантийных обязательств Подрядчика (генерального проектировщика).

1. Работы выполняются в следующие сроки:

6.2.1. Начало работ по 1 этапу: с момента заключения государственного контракта. Окончание работ: с момента заключения государственного контракта до 01.07.2024.

6.2.2. Начало работ по 2 этапу: с момента заключения государственного контракта. Окончание работ: до 01.11.2024.

6.2.3. Начало работ по 3 этапу: с 02.11.2024. Окончание работ: до 01.12.2024.

Промежуточные сроки выполнения работ приведены в Графике выполнения работ, являющемся приложением №3 к контракту. В промежуточные сроки выполнения работ подрядчик (генеральный проектировщик) обязан представлять Государственному заказчику результат работ по соответствующему виду работ.

Письмом от 23.05.2024 № 147 Общество сообщило Заказчику, что размещение объектов полигона ТКО согласно п. 4.10 СП 320.1325800.2017 на предоставленном земельном участке с кадастровым номером 03:06:560105:151 с учетом функционального зонирования территории проектируемого полигона твердых коммунальных отходов, технологических связей, санитарно-гигиенических и противопожарных требований, транспортных связей не представляется возможным по следующим причинам:

1.представленный земельный участок имеет сложную конфигурацию, внутри данного ЗУ находится действующий полигон ТКО.

2. внутри данного ЗУ находится ВЛ 10 кВ отп. от оп. №33 ф.3-21Тодогто ПС 35/10кВ Заиграево)-ситуация с выносом сетей в настоящее время является не ясной и требует получения ТУ, и будет ли получено положительное решение на вынос линии ВЛ 10 кВ.;

3. на публичной кадастровой карте не указан, но по факту пл выделенному ЗУ проходит кабель сотового оператора «Мегафон»;

4. внутри выделенного ЗУ с кадастровым номером 03:06:560105:151 находится неучтенный ЗУ. Таким образом, с учетом всех приведенных фактов, требуется доотвод ЗУ ориентировочной площадью 6-7 га, свободного от ограничений. В связи с чем, выполнение условий контракта невозможно, так как требует дополнительных сроков и средств.

Также сообщил о несоответствии наименования объекта и вида работ. В связи с чем, приостанавливает выполнение работ по контракту до устранения всех указанных моментов и предлагает расторжение контракта по соглашению сторон.

ГКУ РБ «УКС ПРБ» письмом от 30.05.2024 № 86-01-01-И1225/24 указало, что в соответствии с п. 1 сложная конфигурация представленного земельного участка не является препятствием для проектирования, так как из общей площади участка в 20,9 га, полезная площадь одной территории составляет 6,6 га и второй территории 6,8 га, что в свою очередь является достаточным для проектирования. Помимо этого, к территории 6,8 га существует возможность за счет участка действующего полигона до отвести 2,9 га. Таким образом, в сумме общая площадь может составить 9,7 га. А по второй территории в 6,6 га увеличить площадь на 1,9 га, что в сумме составит 8,5 га.

По пункту 2 - в соответствии с п.34 Приложения № 1 Исходное задание на проектирование объект капитального строительства мероприятия по строительству (выносу и др.) сетей электроснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, связи выполнить в соответствии с техническими условиями (условиями подключения, информацией для проектирования) при необходимости с реконструкцией узлов врезки, переустройства коммуникаций.

По пункту 3 в случае, если по выделенному земельному участку проходит, кабель сотового оператора «Мегафон» в соответствии п.34 Приложения № 1 Исходное задание на проектирование объект капитального строительства мероприятия по строительству (выносу и др.) сетей электроснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, связи выполнить в соответствии с техническими условиями. На основании вышеизложенного просим включить данный вынос в смету на строительство объекта капитального строительства.

По пункту 4 - указанная территория не является земельным участком, по факту это неразграниченная земля, за счет которой возможно увеличить площадь основного участка на 1,9 га.

Кроме того, Заказчик сообщил, что вопрос по наименованию объекта направлен в Министерство природных ресурсов и экологии Республики Бурятия. Дополнительно сообщил, что на основании п. 6.7 Государственного контракта Подрядчик (генеральный проектировщик) не вправе приостанавливать выполнение работ за исключением случаев приостановления работ на основании письменного указания Государственного заказчика, а также случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим контрактом. Считает необоснованным решение о приостановлении работ по данному основанию либо предлагает расторжение контракта в одностороннем порядке.

Письмом от 04.06.2024 № 160 Общество запросило у Заказчика Технические условия на вынос сети ВЛ 10кВ отп. от оп. № 33ф 3-21Тодогто ПС 35/10кв из границ земельного участка с кадастровым номером 03:06:560105:151, выделенного для размещения полигона ТКО.

10.06.2024 Подрядчик письмом № 164 сообщил, что вопрос о выполнении условий контракта рассмотрен на совещание 07.06.2024 с Заказчиком и имеются причины, делающие выполнение проекта сложным и несоответствующим заданию, в связи с чем, Общество согласно с решением о расторжении контракта.

Заказчик в ответ на письмо Общества 17.06.2024 направил письмо № 86-01-01-И1359/24, где указал, что не усматривает оснований для расторжения контракта и требует продолжать работу по разработке проектной и рабочей документации в соответствии с условиями

контракта.

16.07.2024 АО «Байкалводпроект» направило письмо № 192 в адрес Заказчика, в котором повторно изложены проблемные вопросы по исполнению условий контракта. Общество сообщило, что отсутствует возможность выполнения проектных работ и инженерных изысканий, в связи с отсутствием исходных данных, что приводит к невозможности соблюдения календарного графика выполнения работ, согласно Приложению № 3 к контракту и предлагает расторжение контракта по соглашению сторон.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 14.4 контракта 23.07.2024 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с тем, что на момент принятия данного решения АО «Байкалводпроект» не исполнило обязательства по 1 этапу контракта. Заказчику не переданы результаты инженерных изысканий, имеющие положительное заключение государственной экспертизы.

Решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта размещено в ЕИС 23.07.2024. Порядок расторжения контракта Заказчиком соблюден, 05.08.2024 контракт считается расторгнутым.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей. 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).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт 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.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях АО «Байкалводпроект» отсутствует недобросовестное поведение,

выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Подрядчика, а также копиями представленных документов.

Установлено, что Подрядчиком предпринимались меры и совершены действия, направленные на исполнение обязательств по контракту, велась активная переписка с Заказчиком по урегулированию вопросов в части выполнения работ по заключенному контракту. Кроме того, общий срок выполнения работ не истек (до 01.12.2024). Комиссией изучен опыт участника, в том числе реестр контрактов в ЕИС и считает, что при вынесении решения необходимо также учесть тот факт, что АО «Байкалводпроект» является опытным проектировщиком, осуществляющим свою деятельность на протяжении длительного времени, который имеет заключенные и исполненные контракты, в том числе с данным Заказчиком, и зарекомендовавшим себя как добросовестный участник рынка.

Таким образом, действия Подрядчика свидетельствует об отсутствии недобросовестного поведения и каких-либо намерений причинить вред Заказчику. Следовательно, материалами дела не подтверждается, что Общество совершало недобросовестные действия по умышленному уклонению от исполнения контракта.

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления № 1078 установлено, что 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 в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

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

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Таким образом, Подрядчиком предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в его действиях отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

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 исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК 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 Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган 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.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контакта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и пп. «а» п.15 постановления Правительства РФ 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"

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 Акционерном обществе «Байкальский институт по проектированию водохозяйственного и мелиоративного строительства»» (ИНН 0323001139, адрес: 670031, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, б-р Карла Маркса, д. 14, К.Б).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.