

Решение №РНП-48-92м/2021

по результатам проверки

«05» апреля 2021 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 05.04.2021.

Решение в полном объеме изготовлено 08.04.2021.

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России) в составе:

<...>,

проведена проверка на основании направленного управлением протокола и обеспечения деятельности администрации городского округа город Елец обращения, содержащего информацию об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.11.2020 № 0146300042720000046 на выполнение работ по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец (реестровый номер контракта 3482104818320000066), заключенного между комитетом бухгалтерского учета и отчетности администрации городского округа город Елец и ООО «ГЕОПРОЕКТ» по и т о г а м электронного аукциона с реестровым номером 0146300042720000046, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность общества.

Проверка проведена посредством видеоконференцсвязи при участии

представителей:

- ООО «ГЕОПРОЕКТ»- <...> ,

- управления протокола и обеспечения деятельности администрации городского округа город Елец – <...>.

Проверка начата 30.03.2021, окончена 05.04.2021.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 29.03.2021 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контактной системе, от управления протокола и обеспечения деятельности администрации городского округа город Елец (далее –заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта от 11.11.2020 № 0146300042720000046 на выполнение работ по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец (реестровый номер контракта 3482104818320000066), заключенного с ООО «ГЕОПРОЕКТ» (далее – подрядчик; общество).

Присутствующие при проведении проверки представители заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения контракта пояснили, что подрядчик принял на себя обязательства сдать результат работ заказчику не позднее 21.12.2020. Однако 21.12.2020 результат не был передан заказчику, а подрядчик попросил продлить срок выполнения работ. Заказчик посчитал неправомерным данное требование подрядчика. Результат работ был представлен только 30.12.2020, но он не соответствовал условиям контракта. С подрядчиком велась постоянная переписка, но он так и не исполнил свои обязательства по контракту.

Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представитель ООО «ГЕОПРОЕКТ» пояснил, что считает принятое заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта незаконным, поскольку, заказчик, указывая на допущенные нарушения при выполнении работ, не проводил предусмотренную законом экспертизу представленных результатов. При этом после принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и до его вступления в законную силу подрядчик направил исправленный проект межевания (06.03.2021), но заказчик своим письмом от 17.03.2021 опять указал на нарушения без проведения экспертизы.

Сторонами представлены документы и сведения в обоснование своей позиции, приобщены к материалам проверки.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N1062, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

11.11.2020 по итогам **электронного аукциона** с реестровым номером 0146300042720000046 между комитетом бухгалтерского учета и отчетности администрации городского округа город Елец и подрядчиком заключен муниципальный контракт № 0146300042720000046 на выполнение работ по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец (реестровый номер контракта 3482104818320000066) (далее – контракт).

Комитет бухгалтерского учета и отчетности администрации городского округа город Елец переименован в управление протокола и обеспечения деятельности администрации городского округа город Елец.

15.03.2021 сторонами заключено дополнительное соглашение к контракту о переименовании заказчика.

В силу п. 111. контракта, Подрядчик обязуется выполнить работы по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец (далее - работы) в соответствии с техническим заданием (приложение №1), являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта, а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его на условиях настоящего Контракта.

Разделом 3 контракта установлено, что работы должны быть выполнены в следующие сроки: начальный срок – с момента заключения настоящего Контракта;

конечный срок – в течение 40 календарных дней с момента заключения настоящего Контракта. Результат работ должен быть предоставлен по адресу: г. Елец, ул. Мира, д. 115.

При этом условиями контракта к обязанностям подрядчика отнесено: качественно выполнить все работы в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим Контрактом и Техническим заданием Заказчика, действующими нормами и правилами; подготовить и передать Заказчику в сроки, установленные настоящим Контрактом, отчетную документацию в полном объеме.

Крайний день для передачи заказчику результата выполненных работ – 21.12.2020.

В соответствии с представленными документами, 21.12.2020 подрядчик обратился к заказчику с просьбой о продлении срока выполнения работ, мотивируя тем, что проект межевания с инженерными коммуникациями находится на согласовании у эксплуатирующих организаций.

22.12.2020 заказчик отказал подрядчику в его просьбе в связи с невозможностью изменения существенного условия контракта с учетом требований действующего законодательства.

29.12.2020 подрядчик направил заказчику выполненный им проект межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец на основании контракта.

В соответствии с разделом 5 контракта приемка выполненных работ осуществляется Заказчиком и оформляется путем подписания акта приемки выполненных работ (далее - Акт). Акт подписывается Заказчиком в срок, не позднее рабочего дня, следующего за днем завершения экспертизы. Экспертиза выполненных работ может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, за исключением случаев, когда привлечение экспертов, экспертных организаций является обязательным. Экспертиза своими силами проводится Заказчиком в течение 14 рабочих дней по факту выполнения работ и предоставления Подрядчиком Акта. Экспертиза привлеченными Заказчиком экспертами, экспертными организациями проводится в течение 14 рабочих дней по факту выполнения работ и предоставления Подрядчиком Акта. В случае несоответствия выполненных работ требованиям настоящего Контракта (за исключением требований Контракта, не препятствующих приемке выполненных работ) Заказчик в срок, не позднее рабочего дня, следующего за днем завершения экспертизы по своему выбору **вправе направить Подрядчику мотивированный отказ от подписания Акта или потребовать выполнения работ в соответствии с требованиями настоящего Контракта.** В случае несоответствия выполненных работ требованиям настоящего Контракта (за исключением требований Контракта, не препятствующих приемке выполненных работ), а также в случае непредоставления предусмотренных настоящим Контрактом документов, Заказчик не обязан принимать и оплачивать работы.

Из приведенных положений контракта не следует обязанность заказчика направлять подрядчику заключение по итогам проведенной заказчиком своими силами экспертизы. Заказчик вправе направить подрядчику:

мотивированный отказ от подписания Акта или потребовать выполнения работ в соответствии с требованиями настоящего Контракта.

При этом контроль за порядком приемки товаров, работ, услуг по контрактам не отнесен к полномочиям антимонопольного органа.

Установлено, что 30.12.2020 заказчик направил подрядчику письмо №350, в котором отразил выявленные несоответствия представленного подрядчиком проекта межевания условиям контракта и предложил устранить недостатки в течение 10-дневного срока.

Так, заказчик указал о следующих недостатках:

1. в проекте межевания не определены границы территорий для размещения объектов коммунального обслуживания;
2. инженерные сети не разделены на внутриплощадные и внеплощадные;
3. не определены нагрузки и места подключения к внешним коммуникациям;
4. отсутствует порядок образования земельных участков;
5. не предусмотрено образование коридоров для подключения многоквартирного дома каждого участка к сетям и коммуникациям;
6. не нанесена на планшеты топографическая съемка М 1:500.

Письмо аналогичного содержания было направлено заказчиком и 12.01.2021 исх. №8.

Из представленных документов следует, что 12.01.2021 подрядчик направил заказчику проект межевания.

В ответ на письмо заказчика №8 от 12.01.2021 подрядчик направил письмо от 13.01.2021 №2, в котором указал:

- проект межевания полностью соответствует контракту,
- в техническом задании имеются пункты, которые возможно выполнить только в проекте планировки территории, а именно разделение инженерных сетей на внутриплощадочные и внеплощадочные, определение их мест подключения и нагрузки,
- границы земельных участков под многоквартирными домами сформированы без парковок и территорий под детскими площадками в связи с тем, что после постановки на кадастровый учет они будут в общей долевой собственности собственников жилых помещений в

многоквартирном доме; по планировочной структуре невозможно отнести территории под существующими детскими площадками к определенному дому – соответственно данные территории станут землями общего пользования,

- если заказчик настаивает на расчете нагрузок для многоквартирных домов, то подрядчику необходимы все разрешения на строительство домов и после расчета представить технические условия всех гарантирующих организаций инженерных сетей.

14.01.2021 подрядчик вновь направил заказчику проект межевания (письмо №4) и при этом указал о том, что техническое задание не соответствует требованиям градостроительного законодательства, возразил на замечания заказчика, отраженные в письме от 12.01.2021 №8, и попросил принять проект межевания.

21.01.2021 в своем письме №5 подрядчик указал, что в очередной раз направляет в полном объеме результат выполненной работы и попросил его принять.

28.01.2021 заказчик в письме №31 сообщил подрядчику, что представленная документация по подготовке проекта межевания не соответствует техническому заданию, а именно:

- образуемые земельные участки под многоквартирными домами не соответствуют приказу Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 07.03.2019 №153пр, сформированы без учета необходимой площади придомовой территории,

- не отображены зоны действия публичных сервитутов существующих инженерных сетей,

- не установлены границы земельных участков для территорий общего пользования,

- не в полном объеме образованы земельные участки с учетом существующей транспортной и инженерной инфраструктуры,

- способы образования некоторых земельных участков указаны неверно,

- в экспликации и в текстовой части имеются разночтения,

- не предусмотрено образование коридоров для подключения многоквартирного дома каждого участка к инженерным сетям.

Помимо определенных заказчиком самостоятельно недостатков в представленной подрядчиком документации, им было получено заключение привлеченного эксперта от 03.02.2021 относительно одного

вида работ – образование земельных участков для территории общего пользования, жилых домов, объектов коммунального обслуживания в части правильности выбора способов такого образования.

Так, эксперт в своем заключении установил, что границы некоторых образуемых земельных участков пересекают границы существующих земельных участков, что не позволит внести сведения об образуемых земельных участках в государственный реестр недвижимости на основании представленного проекта межевания.

04.03.2021 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с тем, что несвоевременно представленный подрядчиком результат работы выполнен ненадлежащим образом.

Разделом контракта, установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В силу ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В соответствии с частью 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.

В рассматриваемом случае решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в установленные законом сроки (09.02.2021) размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, направлено подрядчику по почтовому адресу подрядчика и по электронной почте.

Датой расторжения контракта является 23.03.2021.

Установлено, что несмотря на утверждения подрядчика о полном соответствии проекта межевания требованиям контракта, 05.03.2021 (письме №8) подрядчик направил заказчику исправленный проект межевания согласно выявленным замечаниям заказчика (письмо от 28.01.2021) и заключению эксперта от 03.02.2021.

При этом подрядчик в письме от 10.03.2021 №9 сообщил заказчику о получении его решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и в связи с отправкой письмом от 05.03.2021 №8 результата выполненных работ с учетом всех выявленных заказчиком замечаний попросил отменить указанное решение.

Заказчик в своем письме от 17.03.2021 №80 указал о выявленных в представленном проекте межевания повторных замечаниях.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В течение десятидневного срока не вступившее в силу решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта выступает стимулирующей обеспечительной мерой, позволяя нарушителю контракта исправить, если это еще возможно, нарушение контракта, которое и явилось основанием применения меры отказа от его исполнения и, соответственно, расторжения. Сущность установленного Законом о контрактной системе требования об уведомлении заключается именно в том, чтобы контрагент заказчика в обусловленные сроки знал о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения

контракта. Совокупное толкование части 12 и части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод о том, что процедура, предусмотренная частью 12 статьи 95 указанного Закона, направлена в первую очередь, на защиту прав и законных интересов поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также на обеспечение стабильности исполнения государственных контрактов. Перечисленные в части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе способы уведомления поставщика направлены на своевременное информирование исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта и предоставление возможности поставщику (подрядчику, исполнителю) устранить допущенные нарушения и избежать расторжения контракта (постановление арбитражного суда Московского округа от 29.01.2019 по делу №А40- 81727/17).

Таким образом, до вступления в законную силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта результат работ не был принят заказчиком, в связи с его несоответствием контракту, что не позволило ему отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Необходимо отметить, что контракт заключен по итогам проведения заказчиком электронного аукциона.

Подрядчик подавал заявку, им выражено согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, которая также содержала условие о сроках выполнения работ и порядке передачи результатов заказчику.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу ч.2 ст.437 ГК РФ должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Следовательно, подрядчик обязан выполнить работы в полном объеме в срок, определенный контрактом.

Как было установлено, срок для выполнения работ пропущен подрядчиком. При этом, выражая несогласие в установленными замечаниями заказчика к проекту межсметной ведомости, в последующем, как указывает сам подрядчик, он их принимал.

В ходе анализа представленной переписки установлено, что подрядчик предъявляет претензии к заказчику в части нарушения им порядка проведения экспертизы. Но при этом, как было указано, заказчик не

обязан предавать подрядчику результаты проведенной им своими силами экспертизы. Исходя из условий контракта, представленной переписки сторон, заказчик реализовал свое право на выставление требований о выполнении работ в соответствии с требованиями контракта.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

С учетом вышеприведенного, в совокупности всех оцененных документов и сведений, представленных заказчиком и подрядчиком, Комиссией не установлено, что подрядчик при исполнении принятых на себя обязательств действовал добросовестно.

При проведении проверки не установлено, что неисполнение подрядчиком своих обязательств по контракту было вызвано какими-либо обстоятельствами непреодолимой силы.

Согласно ч.2 ст.94 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта к

установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом.

Юридическое лицо, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к одностороннему отказу заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта.

Процедуры определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные Законом о контрактной системе, имеют своей целью обеспечение государственных и муниципальных нужд в товарах (работах, услугах) и завершаются заключением контракта.

При этом, заказчик, планируя свою закупочную деятельность, рассчитывает на его качественное исполнение в установленные сроки.

Однако, действия поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по неисполнению (несвоевременному исполнению) обязательств по контрактам не приводят к достижению заказчиками целей осуществления закупок, эффективного использования бюджетных средств, влекут за собой срывы сроков поставок товара, необходимых для реализации государственных полномочий и функций.

При этом, подрядчик не обеспечил соблюдение прав и законных интересов заказчика относительно условий и сроков исполнения контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контрактов.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что подрядчик проявил такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

Включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует

осуществлению хозяйственной деятельности общества (Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Данная санкция может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение поставщика в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)",

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года следующие сведения об ООО «ГЕОПРОЕКТ», а также его учредителе (директоре) в связи с односторонним отказом комитета бухгалтерского учета и отчетности администрации городского округа город Елец от исполнения контракта от 11.11.2020 № 0146300042720000046 на выполнение работ по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец (реестровый номер контракта 3482104818320000066):

- общество с ограниченной ответственностью «ГЕОПРОЕКТ» (<...>);
- учредитель (директор): <...>,
- дата заключения контракта – 11.11.2020;
- реестровый номер контракта - 3482104818320000066;
- предмет контракта — выполнение работ по подготовке проекта межевания территории мкр. Александровский в городском округе город Елец;
- цена контракта — 286 899,71 рублей;
- срок исполнения обязательств подрядчика по контракту — 21.12.2020;
- основание расторжения контракта – решение управления протокола и обеспечения деятельности администрации городского округа город Елец от 04.02.2021;
- дата расторжения контракта -23.03.2021.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.