

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«07» октября 2020 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 директора ООО «Гидроспецстрой» <...>, представителя Министерства природных ресурсов Республики Бурятия <...> (доверенность от 06.04.2020),

рассмотрев обращение Министерства природных ресурсов Республики Бурятия от 30.09.2020 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Гидроспецстрой» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по разработке рабочей документации "Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера)" (извещение № 0102200001615005319), в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе» (далее – Закон о контрактной системе),

У С Т А Н О В И Л А :

Заказчик в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе направил информацию, свидетельствующую о нарушении ООО «Гидроспецстрой» условий заключенного государственного контракта от 28.12.2015.

Из письменных пояснений ООО «Гидроспецстрой» следует, что в соответствии с государственным контрактом от 28.12.2015 № 2-р ООО «Гидроспецстрой» выполнило проектную документацию объекта «Ликвидация накопленного экологического ущерба Джидинского вольфрамо- молибденового комбината. Мероприятия капитального характера». Работы выполнены в соответствии с техническим заданием государственного заказчика, результат работ сдан государственному заказчику 30 декабря 2015 года (1 этап), что подтверждается актом № 1 сдачи-приемки рабочей документации по объекту. Заказчиком указанная проектная документация в полном объеме направлена для проведения государственной экологической экспертизы в Федеральную службу по надзору в сфере природопользования (Росприроднадзор, г.Москва) в начале 2016 года. 13.10.2016 Управлением Росприроднадзора по Республике Бурятия заказчику было направлено первое отрицательное заключение ГЭЭ проектной документации (исх.№ ОК-05-1447 от 13.10.2016 года). После устранения замечаний экспертов полный пакет документов был повторно направлен заказчиком Управлению Росприроднадзора по Республике Бурятия для прохождения ГЭЭ 10.04.2017 года. Управление Росприроднадзора по Республике Бурятия пригласило заказчика и исполнителя проектной документации на единственное заседание экспертной комиссии, прошедшее 23 июня 2017 года, на котором исполнителю в письменном виде были переданы замечания от четырех экспертов <...>, <...>, <...>, <...> по разделу ОВОС, подразделы: вода, воздух, отходы, почвы. На этом же заседании были установлены сроки отработки замечаний до 10.07.2017. Исполнителем замечания были устранены, и по электронной почте 04.07.2017 откорректированная проектная документация направлена в отдел государственной экологической экспертизы Управления Росприроднадзора по Республике Бурятия (далее - отдел ГЭЭ). При этом исполнитель позвонил в отдел ГЭЭ и удостоверился в получении проектной документации. В последующих телефонных переговорах 10-11 июля 2017 года исполнитель получил от специалистов отдела ГЭЭ устное заверение, что подготавливается положительное заключение государственной экологической экспертизы проектной документации «Ликвидация накопленного экологического ущерба Джидинского вольфрамо-молибденового комбината. Мероприятия капитального характера». При этом имеется особое мнение эксперта <...>, который находится в настоящее время в отпуске и в отъезде до 29 июля 2017 года. Отделом ГЭЭ при консультациях с исполнителем проектной документации было принято решение отработать дополнительно замечания <...> после его приезда. Для эксперта <...> в отдел ГЭЭ 29 июля 2017 года исполнителем были направлены по электронной почте разделы проектной документации, к которым у него были замечания. Исполнитель удостоверился в получении проектной документации, а также в том, что она передана эксперту <...> При этом в срок до 18 августа 2017 года дополнительных замечаний от указанных выше экспертов либо других экспертов экспертного совета в адрес исполнителя или заказчика не поступало. В устных телефонных переговорах специалисты отдела ГЭЭ утверждали, что подготавливают положительное заключение. Лишь 14 августа 2017 года в ходе телефонных переговоров представитель государственного заказчика, собираясь забрать заключение ГЭЭ, был извещен, что, оказывается, подготовлено отрицательное заключение. При этом Управление Росприроднадзора по Республике Бурятия не известило и не пригласило ни исполнителя, ни государственного заказчика ни на одно заседание экспертной комиссии, в том числе последнее, где обсуждался проект заключения ГЭЭ. Это лишило исполнителя и заказчика проектной документации возможности реализовать права, предусмотренные статьей 26 Федерального закона «Об экологической экспертизе». Также в период с 24 июня по 18 августа 2017 года в адрес исполнителя или государственного заказчика не было направлено ни одного дополнительного замечания по проектной документации, кроме тех, что были переданы исполнителю на заседании экспертной комиссии 23 июня 2017 года. В полученном отрицательном заключении ГЭЭ материалов проектной документации «Ликвидация накопленного экологического ущерба Джидинского вольфрамо-молибденового комбината. Мероприятия капитального характера» от 18.08.2017 из 15 замечаний только 3 замечания направлялись исполнителю для доработки. Они были отработаны и устранены. Остальные 12 замечаний были впервые указаны уже в отрицательном заключении. Более того, данные 12 замечаний не были указаны в первом отрицательном заключении государственной экологической экспертизы материалов проектной документации «Ликвидация накопленного экологического ущерба Джидинского вольфрамо-молибденового комбината. Мероприятия капитального характера» (приказ Управления Росприроднадзора по Республике Бурятия от 12.10.2016 № 948). Второе отрицательное заключение ГЭЭ от 18.08.2017 г. было выдано заказчику сопроводительным письмом № АМ-3732 от 22.08.2017 года. Указанное отрицательное заключение ГЭЭ выдано с грубыми нарушениями действующего законодательства, что подтверждено последующими проверками надзорных органов, и о чем МПР РБ как госзаказчик был своевременно и неоднократно проинформирован ООО «Гидроспецстрой» (исх № 9 от 13.11.2017 г. (вх. 08-06-01-В 4570/17 от 14.11.2017 г.); исх. № 1 от 05.04.2018 г. (вх. 08-01-04-В1292/18 от 11.04.2018 г.)). ООО «Гидроспецстрой» направило в конце 2017 года жалобы в Федеральную службу по надзору в сфере природопользования и Генеральную прокуратуру России. От вышеуказанных ведомств поступили ответы № АА-0905-32/29004 от 23.12.2017 г. и № 1ж-2018 от 16.01.2018 г. соответственно, в которых позиция о том, что права государственного заказчика и исполнителя проектной документации существенно нарушены, полностью подтверждена. В частности, в ответе прокуратуры указано, что при проведении Федеральной службой по надзору в сфере природопользования внутренней проверки «...установлены нарушения порядка проведения государственной экологической экспертизы в части отсутствия уведомлений о дате и месте проведения организационного заседания экспертной комиссии, о необходимости предоставления дополнительной информации об объекте государственной экологической экспертизы и др....». Прокуратурой разъяснено право государственного заказчика в соответствии со ст. 26 Федерального закона «Об экологической экспертизе» предъявить в суд иск о возмещении вреда, причиненного умышленным нарушением законодательства Российской Федерации об экологической экспертизе. Об этом праве заказчика ООО «Гидроспецстрой» своевременно информировал МПР РБ письмом исх. № 9 от 13.11.2017 г. (вх. 08-06-01-В 4570/17 от 14.11.2017 г.), как уже сказано выше. В действиях ООО «Гидроспецстрой» при исполнении Государственного контракта от 28.12.2015 г. № 2-р отсутствуют признаки недобросовестного поведения, выразившиеся в неисполнении второго этапа работ, предусмотренных расторгнутым государственным контрактом. Также общество просит учесть наличие исполненных контрактов и контрактов, находящихся в работе. **На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.**

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев документы, представленные Заказчиком и Подрядчиком, установила следующее:

28.12.2015 на основании протокола рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме №0102200001615005319-2 от 14.12.2015 между Министерством природных ресурсов Республики Бурятия и ООО «Гидроспецстрой» заключен государственный контракт № 2-р на выполнение работ по разработке рабочей документации "Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера)".

Пунктом 1 статьи 766 ГК РФ установлено, что контракт должен содержать условие об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

При заключении Контракта сторонами согласованы все существенные условия, общая стоимость работ по Контракту составила 9 550 000,00 рублей.

Согласно статье 3 контракта срок разработки рабочей документации 30.12.2015, срок получения государственной экологической экспертизы и государственной экспертизы до 01.11.2016, срок окончания работ 01.11.2016.

Согласно статье 13 контракта срок действия контракта до 25.12.2016.

Пунктами 4.2.4, 13.2 контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

15.09.2020 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с непредставлением заказчику положительного заключения государственной экологической экспертизы и государственной экспертизы.

В соответствии с частью 12 статьи 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.

Указанный порядок расторжения Заказчиком соблюден. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 29.09.2020.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Исходя из положений Закона о контрактной системе реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупок обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О) отражено, что 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.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав Общества Комиссией Бурятского УФАС России наряду с формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований должны быть установлены все фактические обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, подтверждающие недобросовестное поведение Подрядчика.

Из материалов дела следует, что часть работ ООО "Гидроспецстрой" была выполнена. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями сторон, а также копиями представленных документов.

Установлено, что обществом предпринимались меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, работы обществом по контракту выполнялись, оплата заказчиком производилась, переписку общество вело с заказчиком, запрашивало необходимые документы.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Гидроспецстрой» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Бурятского УФАС России,

решила:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью "Гидроспецстрой" (ИНН 0326537552, адрес (место нахождения): 119119 МОСКВА ГОРОД ПРОСПЕКТ ЛЕНИНСКИЙ ДОМ 42 КОРПУС 1-2-3 КОМНАТА 14-46) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Дата признания уклонившимся	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I+II+III разделы)
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по разделу I		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по разделу II	Регламентированный срок изготовления решения размещения в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения размещения в ЕИС	Итого просрочка в днях по разделу III	
15.09.2020	30.09- 02.10.2020	30.09.2020	-	30.09.2020	07.10.2020	07.10..2020	-	08.10- 12.10.2020	12.10.2020	-	-

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.