

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-1003/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«22» декабря 2022 года город Улан-Удэ

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

<...>.

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» <...>, доверенность от 02.03.2022 № 1, в присутствии генерального директора ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» <...>.

рассмотрев обращение ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (далее – Заказчик) (вх. от 15.12.2022 № 7461) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ПРОЕКТРЕГИОН03» (далее- Общество, Исполнитель) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту: "Капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян к курорту "Горячинск" и источнику в Прибайкальском районе Республики Бурятия" (№ 0102200001621004370), 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 представленных документов Заказчика следует, что 12.01.2022 между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту: "Капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян к курорту "Горячинск" и источнику в Прибайкальском районе Республики Бурятия" (далее – контракт), на сумму 2 247 932,75 рублей. Согласно условиям контракта срок выполнения работ по Объекту: со дня подписания контракта по 10.09.2022. Начальный и конечный сроки выполнения работ по контракту определяются календарным графиком выполнения работ (приложение № 3 к контракту).

Заказчик поясняет, что в период действия контракта Исполнителем постоянно нарушался календарный график, выполненные работы не принимались, так как имелись замечания. **Календарный график выполнения работ (поэтапная приемка) предусмотрен исключительно для осуществления контроля Заказчиком за соблюдением сроков выполнения отдельных видов работ и применения мер ответственности.**

Календарным графиком установлены следующие сроки выполнения отдельных видов работ:

Разработка и согласование программ на инженерные изыскания - **5 дней с момента подписания контракта.**

18.01.2022 в адрес Заказчика поступили Программы работ на инженерно-геологические изыскания; инженерно-экологические изыскания, инженерно-гидрометеорологические изыскания, изыскания грунтовых строительных материалов. Программы приняты.

24.01.2022 в адрес Заказчика направлена Программа на проведение инженерно-геодезических изысканий. 28.01.2022 - направлены замечания. В феврале 2022 приняты Заказчиком.

Сдача изысканий Заказчику в полном объеме - 20.02.2022. 18.04.2022 приняты изыскания грунтовых строительных материалов. 02.03.2022 приняты инженерно-экологические изыскания. 07.04.2022 приняты инженерно-геологические изыскания.

04.04.2022 в адрес Заказчика направлены инженерно-геодезические изыскания, Исполнителю направлены замечания. Инженерно-геодезические изыскания сданы Заказчику в июне 2022.

Разработка основных проектных решений с 20.02.2022 - 20.03.2022. 24.06.2022 основные проектные решения переданы Заказчику.

Согласование основных технических решений - с 20 по 30.03.2022. По состоянию на 07.10.2022 основные технические решения не согласованы.

Проектная документация - 30.03.2022 - 20.05.2022. Исполнителем 12.07.2022 направлена проектная документация с замечаниями. Исправленная документация направлена только 22.11.2022, после расторжения контракта с замечаниями. 12.12.2022 вновь направлена проектная документация, 19.12.2022 Заказчиком в 4-й раз направлены замечания.

Рассмотрение проектной документации 20.05.2022 - 10.06.2022 фактически не выполнено. Экспертиза 10.06.2022- 10.08.2022 фактически не исполнено. Рабочая документация 10.08.2022 - 10.09.2022 фактически не исполнено.

Проектная и рабочая документация не разработана и не передана Заказчику, инженерные изыскания не являются конечным результатом, предусмотренным контрактом и не представляют потребительской ценности для Заказчика. **Подтверждением качества выполненных работ по инженерным изысканиям является положительное заключение государственной экспертизы. Заказчик** полагает, что в связи с уменьшением НМЦК на 44,4% - Общество затягивало сроки выполнения работ, никаких объективных причин, которые бы препятствовали выполнению обязательств по государственному контракту в срок не имелось.

В связи с нарушением Исполнителем существенных условий контракта, Заказчиком 01.12.2022 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 для рассмотрения.

Представитель ООО «Проектрегион03» представил письменные пояснения, из которого следует, что *Обществом по состоянию на 01.12.2022 выполнены и сданы не менее 90% работ, предусмотренных контрактом, в том числе:*

Технический отчет по инженерно-экологическим изысканиям сдан Заказчику 02.03.2022; Технические отчеты по инженерно-геодезическим изысканиям и инженерно-гидрометеорологическим изысканиям сданы - 05.04.2022; Технический отчет по инженерно-геологическим изысканиям сдан - 07.04.2022; Технический отчет по изысканиям грунтовых строительных материалов сдан - 18.04.2022.

А также основные технические разделы проектной документации:

Раздел 3.1 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Искусственные сооружения. Автомобильная дорога» сдан Заказчику 23.11.2022; Раздел 3.3 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Наружное освещение» сдан - 23.11.2022; Раздел 4 «Здания, строения и сооружения, входящие в инфраструктуру линейного объекта. Переустройство ЛЭП» сдан - 23.11.2022; Раздел 4.1 «Здания, строения и сооружения, входящие в инфраструктуру линейного объекта Переустройство линий связи» сдан Заказчику 23.11.2022; Раздел 2 «Проект полосы отвода» сдан - 12.12.2022; Раздел 3.2 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Искусственные сооружения. Искусственное водопропускное сооружение».

Основной причиной задержки сроков исполнения работ по контракту явилось длительное согласование основных технических решений с Заказчиком и собственниками сетей, пролегающих на территории проектируемого участка автомобильной дороги.

24.06.2022 Исполнителем направлены в адрес Заказчика на согласование «Основные технические решения» по проекту, включающие в себя: План проектируемой автомобильной дороги и варианты конструкций дорожной одежды. 07.07.2022 после рассмотрения документации, Заказчиком были направлены замечания, которые 12.07.2022 устранены Обществом. 20.07.2022 Заказчиком повторно вынесены замечания по проекту и 04.08.2022 замечания устранены.

21.06.2022 Подрядчиком направлены запросы в ПАО «Ростелеком» и в ПАО «МРСК Сибири» - «Бурятэнерго» о выдачи технических условий для переустройства сетей, попадающих в зону проектирования. Данный документ является основанием для проведения проектных работ на данном участке автомобильной дороги. Однако, данные сетевые организации длительное время не выдавали соответствующие технические условия по запросу ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03». Сотрудниками Общества предпринимались меры для ускорения процесса выдачи указанных технических условий, проводились переговоры с исполнителями запросов, направлялись жалобы на имя руководителей филиалов сетевых компаний. Данное обстоятельство служило причиной невозможности выполнения работ по разработке раздела «Технологические и конструктивные решения наружное освещение» в установленные контрактом сроки, о чем также ни раз сообщалось Заказчику. 18.08.2022 Исполнителем получены технические условия на проектирование от ПАО «МРСК Сибири»-«Бурятэнерго». 17.09.2022 получены технические условия на проектирование от ПАО «Ростелеком». В одном из условий выдвинутым сетевыми компаниями указано согласование проектных решений до направления в экспертизу с собственниками сетей, а именно ПАО «Ростелеком» и ПАО «МРСК Сибири» - «Бурятэнерго». В связи с чем, Обществом 05.10.2022 и 07.10.2022 направлены на согласование в указанные организации, разработанные ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» разделы проектной документации. 14.10.2022 проектная документация согласована ПАО «Ростелеком», 17.11.2022 проект согласован ПАО «МРСК Сибири» - «Бурятэнерго». Длительная процедура получения технических условий и согласование проектной документации существенным образом сказалась на сроках выполнения работ.

23.11.2022 согласованные разделы проектной документации переданы Заказчику. 28.11.2022 Заказчиком направлены замечания по проектной документации. После принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Исполнитель продолжил выполнять работы и 12.12.2022 внес изменения в проектную документацию согласно замечаниям, о чем уведомил Заказчика.

На сегодняшний день Исполнителем укомплектован состав проектной документации для прохождения государственной технической экспертизы. Установленные обстоятельства, указывают на отсутствие умысла на неисполнение условий контракта Обществом. Просит не включать сведения об Обществе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 29.11.2021. Начальная (максимальная) цена контракта – 4 042 689,67 рублей.

Контракт № 77-р между Заказчиком и ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту: "Капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян к курорту "Горячинск" и источнику в Прибайкальском районе Республики Бурятия" заключен 12.01.2022 на сумму 2 247 932,75 рублей. Согласно пунктам 10.1, 10.2 контракта срок выполнения работ по разработке проектной и рабочей документации: со дня подписания контракта до 10 сентября 2022 г. Начальный и конечный сроки выполнения работ по Контракту определяются календарным графиком выполнения работ (приложение № 3 к контракту).

В соответствии с пунктом 11.2 контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, на основании решения суда, в случае одностороннего отказа одной из сторон от исполнения контракта в случаях, когда такой отказ допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями контракта.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 11.2 контракта 01.12.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с тем, что по состоянию на 10.09.2022 Исполнителем обязательства по контракту надлежащим образом не исполнены, проектная документация не разработана и не рассмотрена Заказчиком, не получено положительное заключение государственной экспертизы. В период выполнения обязательств по контракту Заказчиком за нарушение сроков выполнения отдельных видов работ выставлены требования об уплате неустойки (штрафа, пени): от 01.03.2022 исх. № 4/619, от 31.05.2022 исх. № 8/1799 (оплачено); от 01.08.2022 исх. № 4/2460 (оплачено), от 12.09.2022 исх. № 4/2848; от 01.11.2022 исх. №4/3371 нарушения не устранены, штрафные санкции в добровольном порядке не перечислены.

Частями 8, 9 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. 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.

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, Заказчиком соблюден. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 12.12.2022.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее также - реестр недобросовестных поставщиков) 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами (ч. 1, 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 ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснением Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что работы Обществом по объекту выполнялись, согласно представленной переписке, Исполнителем разработаны и приняты Заказчиком изыскания грунтовых строительных материалов, инженерно-экологические, инженерно-геологические, инженерно-геодезические изыскания. Проектная документация Обществом подготовлена и направлена в адрес Заказчика, однако не принята, в связи с имеющимися замечаниями. Направляемые Заказчиком замечания устранялись Исполнителем, работа в данном направлении также велась. Кроме того, установлено, что проводилась длительная процедура согласования с ПАО «Ростелеком» и ПАО «МРСК-Сибири» по выдаче технических условий для переустройства сети, попадающей в зону проектирования, которое явилось причиной нарушения срока выполнения работ. Запрос Исполнителем в адрес ПАО «МРСК Сибири»-Бурятэнерго направлено 21.06.2022, тех.условия получены 18.08.2022, в адрес ПАО «Ростелеком» - 21.06.2022, тех.условия получены только 17.09.2022.

Следовательно, Исполнитель не уклонялся от исполнения обязательств, предпринимал меры и совершал действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в действиях ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» 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 Исполнитель 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 ООО «ПРОЕКТРЕГИОН03» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и 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"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ПРОЕКТРЕГИОН03» (ИНН 0326572797, КПП 032601001, адрес: 670024, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Шульца, дом 4, офис 23).

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