

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-471/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«04» июля 2023 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе: <...>, председателя Комиссии, <...>, члена Комиссии, <...>и, члена Комиссии,

в присутствии представителя заказчика МАУ «Иволга» АМО «Иволгинский район» Баировой Д.В, представителя ООО «Зампроект» <...> в режиме ВКС,

рассмотрев обращение МАУ «Иволга» АМО «Иволгинский район» (вх. № 2027-ЭП/23 от 27.06.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Зампроект» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от ФАД "Улан-Удэ-Кяхта" к с.Хурамша, Иволгинский район, Республика Бурятия" (извещение № 0302300192619000024), в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Из обращения Заказчика следует, что 08.08.2019 года размещен электронный аукцион № 0302300192619000024 на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от ФАД "Улан-Удэ-Кяхта" к с. Хурамша, Иволгинский район, Республика Бурятия". 02.09.2019 между муниципальным бюджетным учреждением "Иволга" администрации муниципального образования "Иволгинский район" Иволгинского района Республики Бурятия и ООО "Зампроект" заключен муниципальный контракт № 0302300192619000024, цена контракта составила 4400000 (четыре миллиона четыреста тысяч) рублей 00 копеек. В соответствии с условиями контракта срок выполнения работ (с учетом прохождения обязательных государственных экспертиз). Начало выполнения работ: с даты заключения контракта. Окончание выполнения работ: в течение 180 дней с момента заключения контракта (т.е. до 20.02.2020). Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое направлено посредством ЕИС 13.06.2023. Дата расторжения контракта 26.06.2023. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, заказчиком направлены сведения о включении ООО «Зампроект» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев представленные сторонами документы, установила следующее.

08.08.2019 в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона, номер извещения – 0302300192619000024.

02.09.2019 между муниципальным бюджетным учреждением "Иволга" администрации муниципального образования "Иволгинский район" Иволгинского района Республики Бурятия (муниципальное автономное учреждение «Иволга» Администрации МО «Иволгинский район» с 21.04.2022) и ООО "Зампроект" заключен муниципальный контракт № 0302300192619000024, цена контракта составила 4400000 (четыре миллиона четыреста тысяч) рублей 00 копеек. В соответствии с условиями контракта срок выполнения работ (с учетом прохождения обязательных государственных экспертиз). Начало выполнения работ: с даты заключения контракта. Окончание выполнения работ: в течение 180 дней с момента заключения контракта (т.е. до 20.02.2020г.).

На основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 14.4 контракта 13.06.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением обязательств по контракту, размещено в Единой информационной системе.

Согласно [части 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 заказчика поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, с учетом положений [части 13 статьи 95](#) Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 26.06.2023.

На вопрос Комиссии о том, по какой причине контракт не расторгался заказчиком длительное время, представитель заказчика ответил, что со стороны общества предпринимались действия, направленные на исполнение контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" от 30.06.2021 N 1078 утверждены [Правила](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

Согласно [пункту 3 раздела II](#) Правил обращение о включении информации об участнике закупки в реестр направляется в срок, предусмотренный [частью 4 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе.

В силу [частей 2 и 4 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе 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.

Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со [статьей 26](#) такого закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный [подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95](#) данного закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем 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) ([часть 16 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе).

Комиссией установлено, что вступившее в законную силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено в Бурятское УФАС России 27.06.2023.

На основании [подпункта "а" пункта 13](#) Правил не позднее 5 рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит

проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П и от 21.11.2002 N 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении сведений об участнике закупки, поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку обстоятельствам, свидетельствующим направленности действий поставщика (подрядчика, исполнителя) на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения. Включение сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр является исключительной мерой ответственности за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с пунктом 15 Правил 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 данных Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

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

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

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 (подрядчиков, исполнителей) 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 [N 13-П](#), от 21.11.2002 [N 15-П](#)).

Основанием для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям [закона](#) о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта. Важно также учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Для возникновения таких правовых последствий как признание недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган обязан определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, помимо факта нарушения подрядчиком существенных условий контракта, необходимо установить направленность его воли и недобросовестный характер поведения.

Рассмотрев все обстоятельства дела, Комиссия Бурятского УФАС России считает необходимым отметить, что из документов и сведений, представленных в распоряжение Комиссии, не следует вывод о наличии у исполнителя намерения на совершение умышленных действий, направленных на неисполнение контракта.

При рассмотрении материалов дела в соответствии с хронологией событий Комиссией установлено, что исполнителем принимались возможные меры и совершались действия с целью выполнения работ, являющихся предметом контракта.

Так, ООО «Зампроект» выполнило большой объем работ, чем было предусмотрено муниципальным контрактом от 27.08.2019 № 0302300192619000024.

Так, согласно условиям указанного контракта общество должно было разработать проектно-сметную документацию на капитальный ремонт только автомобильной дороги «Подъезд от ФАД «Улан-Удэ-Кяхта» к с. Хурамша» в Иволгинском районе Республики Бурятия, о чем (отсутствие мостов и путепроводов) указано в п. 3 приложения № 1 к техническому заданию.

Однако на данной автодороге в границах сельского поселения имеется трехпролетный железобетонный мост длиной 32 метра через реку Гильбири, не имеющий технических и разрешительных документов, работы по которому не вошли в контракт, и общество за свой счет осуществило следующие дополнительные работы: оценка воздействия на водные биоресурсы силами ФГБНУ «Всероссийский научно-исследовательский институт рыбного хозяйства и океанографии» (договор от 06.08.2020) , 18.08.2020 получено согласование проекта ремонта моста ФГБУ «Управление Бурятмелиоводхоз»; 09.02.2021 получено положительное заключение Ангаробайкальского территориального управления Росрыболовства о согласовании проекта ремонта моста.

В рамках устранения замечаний экспертной организации осуществлены следующие мероприятия:

- ультразвуковое обследование конструкций моста силами привлеченной субподрядной организации ООО «НЦ Стройконтроль», имеющей соответствующую лицензию (договор от 16.12.2022);
- расчет фундаментов опор силами профильного специалиста ИП Хромых С.В. (договор от 26.12.2022).

Общество на рассмотрении обращения пояснило, что в интересах проекта решило выполнить указанные работы, поскольку без них проект ремонта дороги не будет согласован профильными службами, хотя в действительности этими работами должен был заниматься заказчик. Кроме того, длина подъезда до сельской администрации вместо 8,7 км, указанных в техническом задании, в действительности составила 10,6 км. На проектировку дополнительных 1,9 км корректировка технического задания заказчиком не выполнялась и общество выполнило работы в данной части также за свой счет.

29.08.2022 после выполнения обществом в полном объеме работ по разработке проекта ремонта дороги и моста данный проект был передан на экспертизу в АУ РБ «Управление государственной экспертизы РБ».

05.10.2022 по итогам рассмотрения проекта проектной организацией направлено замечание по производству инженерных изысканий. Данное замечание было полностью устранено обществом.

2022. экспертной организацией направлены 9 замечаний по автодороге и 39 замечаний по мосту.

2023. и 29.03.2023 обществом представлены материалы в устранение всех 39 замечаний по ремонту моста после проведения дополнительных работ с привлечением иркутских субподрядчиков.

17.01.2023 и 10.04.2023 проектной организацией направлены замечания по освещению и 39 дополнительных замечаний по мосту, работа над устранением которых производилась до отказа заказчика 01.06.2023.

Согласно контракту 19.09.2019 года выплачен аванс в размере 1 320 000,00 рублей. 09.10.2020 ООО «Зампроект» представлены акты № 41-1, № 41-2 на сумму общую сумму 2 860 000,00 рублей. 14.10.2020 г. произведена оплата по Акту №41-2 на сумму 1 540 000,00.

Кроме того, в материалах обращения имеются следующие документы:

Исх от 07.07.2020 Администрация Главы РБ и Правительства РБ на запрос общества сообщило об отсутствии объектов культурного наследия, включенных в Единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ.

Исх от 16.12.2020 ПАО «Ростелеком» согласовало проектную документацию по объекту «капитальный ремонт автомобильной дороги "Подъезд от ФАД "Улан-Удэ-Кяхта" к с.Хурамша, Иволгинский район, Республика Бурятия».

Исх. от 18.08.2022, 15.08.2022 заказчик согласовал проектные решения, принятые в проектной документации объекта, в том числе на демонтаж существующих конструкций и сооружений.

Оценив представленные материалы, пояснения сторон Комиссия Бурятского УФАС России полагает, что ООО «Зампроект» не допущено бездействие (действия), которое свидетельствует о его недобросовестном поведении.

Комиссия, принимая указанное решение, отмечает, что со стороны ООО "Зампроект" предпринимались действия, направленные на надлежащее исполнение контракта, а именно подрядчик начал его исполнение, выполнил работы в значительной части, общество выходило на связь с заказчиком. Исполнителем работы выполнены и приняты заказчиком на общую сумму 2 860 000,00 рублей. Таким образом, работы выполнены в объеме 2 860 000,00 рублей из 4 400 000,00 руб., что составляет 65% от запланированного объема.

Согласно [пункту 15](#) Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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.

В пункте 14 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2017 года, разъяснено, что Закон о контрактной системе указывает лишь на необходимость закрепить в контракте саму возможность его расторжения в одностороннем порядке по правилам гражданского законодательства. При этом основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от договора установлены в Гражданском кодексе Российской Федерации и подлежат применению. Неуказание в контракте какого-либо конкретного существенного нарушения обязательства, являющегося основанием для заявления одностороннего отказа, не может свидетельствовать об отсутствии у стороны такого права при наличии соответствующего основания в Гражданском кодексе Российской Федерации.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной Законом, во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным законом.

При этом обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

С учетом изложенного, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Бурятского УФАС России не усматривает достаточных оснований для принятия решения о включении сведений об ООО "Зампроект" в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», а также проведя внеплановую проверку в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 "Об утверждении правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений", Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Зампроект» (ИНН 0326025339), юридический адрес: 670033, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Залесная, 5, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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