

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-16/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«22» января 2024 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Бурятского УФАС России, Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии представителя государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства правительства Республики Бурятия» (далее – ГКУ «УКС ПРБ», Заказчик) <...> (доверенность от 11.01.2022), представителя общества с ограниченной ответственностью «Байкалагропроект» ИНН 0326561562 (далее – ООО «Байкалагропроект», Подрядчик) <...> (доверенность б/н от 16.01.2024),

рассмотрев обращение ГКУ «УКС ПРБ» (вх. № 146-ЭП/24 от 15.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Байкалагропроект» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия», номер извещения – 0102200001623002555, ИКЗ – 232032308224003260100102130017111414, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 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» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

у с т а н о в и л а:

Из представленных Заказчиком обращения и материалов следует, что 28.08.2023 между ГКУ РБ «УКС ПРБ» и ООО «Байкалагропроект» заключен государственный контракт № 0102200001623002555 на выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия» (далее – Контракт). Цена Контракта – 4 685 998 руб.

В соответствии с пунктами 6.1 и 6.2 Контракта срок выполнения работ (с учетом прохождения обязательных государственных экспертиз): с момента заключения государственного контракта до 30.10.2024.

Промежуточные сроки выполнения Работ приведены в Графике выполнения работ, являющемся Приложением № 3 к Контракту. В промежуточные сроки выполнения работ Подрядчик обязан

представлять Заказчику результат работ по соответствующему виду работ.

Результат работ по 1 этапу (отчеты о результатах инженерных изысканий, при наличии положительного заключения экспертизы результатов инженерных изысканий) должен быть представлен не позднее 19.01.2024.

Вместе с тем, согласно Графику выполнения работ (Приложение № 3 к Контракту) ООО «Байкалагропроект» должно было к 06.11.2023 провести инженерно-геодезические, инженерно-геологические, инженерно-экологические и инженерно-гидрометеорологические изыскания и предоставить Заказчику результат указанных изысканий.

ГКУ РБ «УКС ПРБ» неоднократно направляло в адрес Подрядчика письма с просьбой предоставить информацию о ходе выполнения инженерных изысканий и разработки основных технических решений с указанием сроков предоставления указанной промежуточной отчетной документации (письма от 13.10.2023 № 2376, от 26.10.2023 № 2485, от 08.11.2023 № 2569). Ответы ООО «Байкалагропроект» отсутствуют.

07.12.2023 письмом № 2822 Заказчик направил в адрес Общества претензию по факту существенного отставания от графика выполнения работ по Контракту, вновь просил представить отчеты о результатах инженерных изысканий в срок до 15.12.2023, в противном случае сообщил о праве Заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта на основании пункта 14.4 Контракта.

По состоянию на 26.12.2023 отчеты о результатах инженерных изысканий Подрядчиком не представлены. Таким образом, ООО «Байкалагропроект» не исполняет принятые обязательства по Контракту.

Ввиду нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ по первому этапу Контракта, на основании части 2 статьи 715 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, раздела 14 Контракта Заказчиком 26.12.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Представителем ООО «Байкалагропроект» представлены объяснения, в которых подтверждает факт неисполнения Обществом первого этапа Контракта ввиду наличия переданных Заказчиком в адрес Общества отчетов с инженерными изысканиями, выполненными ООО «Бурятгеопроект» в 2019 году (к объяснениям приложено четыре отчета), которые Подрядчик проверил и пришел к выводу о достоверности указанных в них сведений. Кроме того, по вышеуказанным отчетам было получено положительное заключение государственной экспертизы (к объяснениям не приложено, на заседание Комиссии не представлено).

В целях экономии времени на производство работ по Контракту, а также выделенных бюджетных денежных средств, Подрядчик предложил Заказчику приступить к выполнению второго этапа Контракта. Заказчик запретил Подрядчику приступить ко второму этапу Контракта без проведения ООО «Байкаагропроект» инженерных изысканий, предусмотренных первым этапом Контракта. 26.12.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представитель Подрядчика отмечает, что на дату принятия вышеуказанного решения срок на выполнение первого этапа Контракта не прошел (19.01.2024), кроме того, Заказчик не предоставил доказательств того, что Подрядчик не смог бы завершить работы, предусмотренные первым этапом Контракта в срок до 19.01.2024.

Представитель Подрядчика сообщает, что ООО «Байкалагропроект» предпринимало меры для надлежащего исполнения Контракта, исполнило обязательства по Контракту в полном объеме надлежащим образом, считает включение Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) несоразмерной мерой ответственности характеру

совершенных Подрядчиком действий.

Учитывая вышеизложенное, ссылаясь на 3-5 абзацы подпункта «а» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), представитель ООО «Байкалагропроект» просит не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

04.08.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001623002555 о проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия»». Начальная (максимальная) цена контракта – 4 685 998,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 16.08.2023 контракт с участником закупки, подавшим заявку № 40, которая признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и извещению об осуществлении закупки, заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в установленном Законом о контрактной системе порядке.

28.08.2023 ГКУ РБ «УКС ПРБ» заключило с ООО «Байкалагропроект» государственный контракт № 0102200001623002555 (реестровый номер – 2032308224023000176), цена Контракта – 4 685 998,00 руб.

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 «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия» (далее по тексту именуемый «Объект») с разработкой и согласованием задания на проектирование с органом государственной экспертизы (в том числе собранных исходных данных и разработанных основных технических решений) в установленные Контрактом сроки, а также согласовать Проектную документацию вместе с Государственным заказчиком со всеми компетентными государственными органами и органами местного самоуправления (далее – Работы), а Государственный заказчик обязуется принять и оплатить результат Работ на условиях, указанных в Контракте. Количество/единица измерения – 1 условная единица.

Этапы исполнения контракта определяются в соответствии с условиями настоящего контракта.

Подрядчик (генеральный проектировщик) обязан разработать и передать Государственному заказчику согласованное с уполномоченным органом (организацией) экспертизы задание на проектирование, информационную модель объекта, Проектную и Рабочую документации, результаты инженерных изысканий, в том числе в форме электронных документов (пункт 2.1 Контракта).

Согласно пункту 2.4 Контракта результатом выполненной работы по контракту является:

Результатом Работ по 1 этапу исполнения настоящего Контракта являются отчеты о результатах инженерных изысканий, при наличии положительного заключения экспертизы результатов инженерных изысканий (подпункт 2.4.1).

Результатом Работ по 2 этапу исполнения настоящего Контракта является разработанное и согласованное задание на проектирование с органом государственной экспертизы (в том

числе сбор исходных данных и разработка основных технических решений), в соответствии с требованиями, указанными в письме Минстроя России от 09.04.2020 № 13809-ИФ/01 (подпункт 2.4.2).

Результатом Работ по 3 этапу исполнения настоящего Контракта является разработанная проектная документация (в том числе информационная модель объекта капитального строительства), при наличии положительных заключений необходимых государственных экспертиз (подпункт 2.4.3).

В случае изменения нормативных актов Российской Федерации, касающихся сферы капитального строительства, на момент проведения Государственной экспертизы, проектная документация дорабатывается Подрядчиком (генеральным проектировщиком) в соответствии с новыми нормативными актами и правилами РФ.

Результатом Работ по 4 этапу исполнения настоящего Контракта является рабочая документация, разработанная в соответствии с проектной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы (подпункт 2.4.4).

В силу пункта 4.4 Контракта Подрядчик (генеральный проектировщик) обязан, в частности, принять на себя обязательства в соответствии с исходным заданием на проектирование объекта капитального строительства и в сроки, установленные контрактом осуществить согласование задания на проектирование с органом гос. экспертизы, подготовку проектной, рабочей документации, выполнить инженерные изыскания, в т.ч. обеспечить формирование информационной модели, в целях строительства объекта и иные работы, связанные с исполнением обязательств по настоящему контракту (подпункт 4.4.1); представить Государственному заказчику результаты инженерных изысканий и Проектную документацию для направления в орган государственной экспертизы, для получения положительных заключений государственной экспертизы (подпункт 4.4.13).

В соответствии с пунктом 4.1 Контракта Государственный заказчик вправе:

- Требовать от Подрядчика (генерального проектировщика) представления надлежащим образом оформленных документов, подтверждающих исполнение обязательств в соответствии с условиями Контракта (подпункт 4.1.1);
- Запрашивать у Подрядчика (генерального проектировщика) информацию о ходе исполнения обязательств по настоящему Контракту (подпункт 4.1.2);
- Осуществлять контроль за порядком, сроками и качеством выполнения Работ (подпункт 4.1.3);
- Требовать устранения недостатков результатов работ, иных нарушений, оплаты штрафных санкций в соответствии с условиями настоящего Контракта (подпункт 4.1.4);

Принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, в том числе, если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный срок не были устранены либо являются существенными и неустраняемыми, и потребовать возмещения причиненных убытков (подпункт 4.1.5).

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 12.4 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.

Порядок принятия сторонами решения об одностороннем отказе от исполнения контракта устанавливается Федеральным законом № 44-ФЗ.

Государственный 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, в том числе:

- если Подрядчик (генеральный проектировщик) не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Государственный заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (часть 2 статьи 715 ГК РФ);

- если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, Государственный заказчик вправе назначить Подрядчику (генеральному проектировщику) разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении Подрядчиком (генеральным проектировщиком) в назначенный срок этого требования отказаться от исполнения контракта (часть 3 статьи 715 ГК РФ);

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный Государственным заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Государственный заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (часть 3 статьи 723 ГК РФ).

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе – в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 26.12.2023 05:37 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 26.12.2023.

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 заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

С учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 10.01.2024.

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, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Однако, до вступления решения в силу нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения, Подрядчиком не устранены.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе 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).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 12.01.2024 (вх. № 146-ЭП/24 от 15.01.2024) в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО «Байкалагропроект» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с частью 2 статьи 104 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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Комиссия Бурятского УФАС России отмечает, что принимая решение об участии в процедуре размещения государственного и муниципального заказа и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе закупок, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям указанного закона. Действуя в рамках заключенного контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на социально значимые цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязательств.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Подрядчик, не исполнивший обязательства в соответствии с положениями государственного контракта, образует существенное нарушение его условий, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении данного контракта.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

В ходе анализа представленных сторонами пояснений, переписки сторон и заявленных в ходе заседания доводов Комиссией установлено следующее.

На заседании Комиссии представитель ГКУ РБ «УКС ПРБ» пояснила, что отчеты, направленные Заказчиком в адрес Общества, изготовлены ООО «Бурятгеопроект» в 2017 и 2019 г.г. и устарели в силу СП 47.13330.2016 (срок давности материалов инженерно-гидрометеорологических изысканий при изучении гидрологического режима водных объектов не должен превышать два года, метеорологического режима территории – пять лет (от окончания инженерно-гидрометеорологических изысканий до начала проектирования объектов капитального строительства)).

Кроме того, согласно отрицательному заключению государственной экспертизы (представлено на заседание Комиссии) результаты инженерных изысканий, выполненных для подготовки проектной документации по объекту «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия», не соответствуют требованиям технических регламентов. Проектная документация по объекту «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия»:

- не соответствует результатам инженерных изысканий, выполненных для ее подготовки;

- не соответствует требованиям технических регламентов и иным установленным требованиям по состоянию на 21.06.2018.

Учитывая изложенное, доводы представителя Подрядчика об актуальности и достоверности сведений, отраженных в отчетах ООО «Бурятгеопроект», являются необоснованными, доказательств обратного Подрядчиком не представлено.

Следует отметить, Contractом не предусмотрено использование данных из вышеуказанных отчетов, поскольку в соответствии с пунктами 2.1, 4.4 Contractа Подрядчик обязан произвести работы по формированию информационной модели, подготовке проектной, рабочей документации и выполнению инженерных изысканий по объекту капитального строительства «Полигон твердых коммунальных отходов в с. Мухоршибирь Мухоршибирского района Республики Бурятия».

Довод представителя Подрядчика о том, что на дату принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта срок на выполнение первого этапа Contractа не прошел и отсутствие доказательств о том, что Подрядчик не смог бы завершить работы, предусмотренные первым этапом Contractа в срок до 19.01.2024, является несостоятельным. Как установлено Комиссией, Подрядчик не намеревался производить собственные работы по инженерным изысканиям, а предлагал использовать данные из отчетов ООО «Бурятгеопроект», которые неактуальны и имеют отрицательное заключение. Указанное обстоятельство подтверждается пояснениями сторон.

С учетом вышеизложенных обстоятельств, Комиссия не усматривает намерения Подрядчика исполнять Contract в соответствии с его условиями и в сроки, предусмотренные Contractом, поскольку до вступления в силу решения об одностороннем отказе нарушения условий Contractа Подрядчиком не были устранены – отчеты о результатах инженерных изысканий ООО «Байкалагропроект» не изготовлены.

Комиссия Бурятского УФАС, исследовав фактические обстоятельства дела и представленные материалы (информацию), приходит к выводу о виновности ООО «Байкалагропроект» в ненадлежащем исполнении своих обязательств, при исполнении Contractа Общество проявило недобросовестное поведение по отношению к Заказчику: принятые обязательства по Contractу не исполнены, сроки выполнения этапов работ нарушены, предусмотренные первым этапом Contractа работы Подрядчик не исполнил.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непреодолимой силой, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непреодолимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Безусловных и убедительных доказательств, свидетельствующих о невозможности Подрядчиком осуществить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «Байкалагропроект» не представлено.

Наличие иных не зависящих от Подрядчика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «Байкалагропроект» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «Байкалагропроект» как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также обращение Заказчика, принимая во внимание поведение ООО «Байкалагропроект», выразившееся в неисполнении принятых на себя обязательств, произведя анализ документов, всесторонне исследовав обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Байкалагропроект» ИНН 0326561562 (юридический адрес: 670024, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Чертенкова, д. 6А, кв. 19), его директоре Лыксокове Балдане ИНН 032608943940 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

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