



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ**

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail: to30@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу №030/10/104-947/2023
о включении в реестр недобросовестных поставщиков
(подрядчиков, исполнителей)**

«22» сентября 2023 года

г. Астрахань

Комиссия по контролю в сфере закупок, утвержденная приказом руководителя Астраханского УФАС (далее - Комиссия), в составе:

председателя Комиссии:

Меркулова Н.С. – руководителя Астраханского УФАС России (далее также – Управление),

членов комиссии:

Балтыковой Е.М. – начальника отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления,

Крупиной Е.М. – специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

в присутствии представителей администрации муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» Усманова Зинура Рафиковича (доверенность №3725 от 27.06.2023 года) и Редько Антона Викторовича (доверенность №3697 от 27.06.2023 года), в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Интэкс» Филимонова Дмитрия Андреевича (доверенность №б/н от 20.09.2023 года), рассмотрев заявление администрации муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» (ИНН 3009005827; 416450, Астраханская область, Приволжский р-н, с. Началово, ул. Ленина, 46) о внесении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «Интэкс» (ИНН 6670387749; 620075, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Пушкина, д. 5, оф. 315) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), руководствуясь 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 №1078 (далее - Правила №1078),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России 18.09.2023 года поступило заявление администрации муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» (далее также – администрация МО «Приволжский район», Заказчик) о включении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «Интэкс» (далее также - Исполнитель, Общество, ООО «Интэкс») в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на разработку проектно-сметной документации «Разводящие сети села Ямануг Приволжского района Астраханской области» (ИКЗ 213300900582730090100100320324110414) (номер извещения 0125300012221000026) (далее – Контракт).

Рассмотрение указанного заявления назначено Управлением на 22.09.2023 года в 10 час. 00 мин. местного времени контролирующего органа по адресу: 414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, ком. 505.

Представители Заказчика приняли личное участие в рассмотрении заявления.

Представитель Общества принял участие в рассмотрении заявления посредством интернет-видеоконференции с использованием системы ВКС (TrueConf).

Комиссия Астраханского УФАС России, установив фактические обстоятельства, изучив представленные документы, а также проведя внеплановую проверку, приходит к следующему выводу.

17.11.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключить контракт на разработку проектно-сметной документаций «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области» (номер извещения 0125300012221000026) (далее – аукцион).

По результатам электронного аукциона победителем было признано ООО «Интэкс» (Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 01.12.2021 №0125300012221000026-1).

13.12.2021 года между Заказчиком и Исполнителем был заключен Контракт, по условиям которого Исполнитель обязуется разработать проектно-сметную документацию «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области», в соответствии с техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта, а Заказчик обязуется обеспечить приемку выполненных работ и оплатить их в соответствии с условиями настоящего Контракта.

В соответствии с пунктом 2.1 Контракта цена контракта составляет 7 878 333,33 рубля, без НДС.

В силу пункта 3.1 Контракта срок оказания услуг: с момента заключения контракта не позднее 20 декабря 2022 года.

Пунктом 3.2 Контракта установлено, что место нахождения объекта: Российская Федерация, Астраханская область, Приволжский район, с. Яманцуг.

Согласно пункту 3.3 Контракта документы, перечисленные в пункте 2.3. настоящего контракта предоставляются по адресу: Российская Федерация, 416463, Астраханская обл., Приволжский район, с. Началово, ул. Ленина, 46.

В силу пункта 4.4.1 Контракта Исполнитель обязан оказать услуги, согласно Техническому заданию (Приложение №1) и в сроки, предусмотренные Контрактом.

Согласно решению об одностороннем отказе от исполнения контракта №5043 от 04.09.2023 года (далее - Решение) Заказчик решил расторгнуть Контракт в связи с неисполнением Обществом своих обязанностей.

Как следует из Решения, в нарушение условий Контракта по состоянию на 04.09.2023 года услуги, предусмотренные Контрактом, Исполнителем не выполнены.

06.01.2023 года Исполнителю была направлена претензия Заказчика №599 от 06.01.2023 года с требованием о предоставлении информации в течение 10 календарных дней с момента получения претензии о проценте исполнения контракта и о сроках направления проектно-сметной документации в Автономное учреждение Астраханской области «Государственная экспертиза проектов документов территориального планирования, проектной документации и результатов инженерных изысканий». Данная претензия Обществом была проигнорирована.

Претензия №4424 от 02.08.2023 года также была направлена Заказчиком Исполнителю с требованием уплатить неустойку (штраф) в связи с просрочкой исполнения (ненадлежащим исполнением) обязательств, предусмотренных Контрактом. Согласно решению об одностороннем отказе от исполнения контракта должного ответа Заказчик не получил.

В соответствии с письменными пояснениями Общества для выполнения работ по разработке проектно-сметной документации необходимо произвести инженерные изыскания (инженерно-геодезические изыскания, инженерно-геологические изыскания, инженерно-гидрометеорологические, инженерно-экологические, археологические изыскания при необходимости, историко-культурную экспертизу (при необходимости) гидротермических изысканий, что является невозможным в зимний период времени.

Вместе с тем, Исполнителем было заключено 2 договора субподряда: с ООО «Каспийгео» от 11.04.2022 года на выполнение инженерно-геодезических, инженерно-геологических, инженерно-экологических и инженерно-гидрометеорологических изысканий, и с ООО «Генпроект Юг» от 15.04.2022 года на разработку проектно-сметной документации «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области».

Таким образом, по мнению ООО «Интэкс» Исполнитель своевременно приступил к выполнению Контракта.

Согласно пояснениям Общества ООО «Каспийгео» были исполнены обязательства в полном объеме, в то время как ООО «Генпроект Юг» со своей стороны обязательства по договору субподряда не исполнил, в связи чем ООО «Интэкс» было вынуждено самостоятельно выполнять работу в условиях образовавшейся задержки.

15.12.2022 года Исполнитель направил Заказчику письмо исх. №1512 от 15.12.2022 года о разработке Исполнителем принципиального расположения распределительной сети на топографической съемке. Данные работы, согласно Техническому заданию, должны быть проведены до момента разработки проекта планировки и межевания территории под проектируемый водопровод и сооружения, и, в свою очередь, являются исходными данными для проектирования линейного объекта.

Письмо о согласовании трассировки разводящих сетей водоснабжения села Яманцуг было получено Исполнителем 28.09.2022 года (письмо №5501 от 28.09.2022 года).

Письмом от 07.06.2022 года №ССА0706 Исполнителем было запрошено у Заказчика Постановление администрации МО «Приволжский район» о разрешении разработки проекта планировки и межевания территории линейного объекта.

Проект планировки и межевания территории линейного объекта «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области» был разработан в короткие сроки и передан Заказчику для согласования. Данный проект был утвержден 21.10.2022 года.

23.08.2023 года Исполнитель также направил Заказчику по адресу электронной почты ses.priv@mail.ru раздел 3 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Искусственные сооружения» проектно-сметной документации на проверку и запросил следующие документы:

«- Технические условия на водоснабжение. Чтобы был прописан диаметр суц. трубопровода, в точке подключения-Ду225мм, полиэтилен и давление-40м;

- Письмо о том, что точка подключения - перспективная, с. Ивановский, будет выполняться по отдельному Договору, давление в точке подключения - не менее 20м;

- Письмо о том, что колодцы и подключения к жилым участкам - выполняются по отдельному Договору;

- Технические условия со всеми снабжающими организациями: сети связи, сети газа, сети канализации, электрика».

По мнению ООО «Интэкс», Исполнителем выполнено более 80% процентов объема услуг, предусмотренного Контрактом.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с пунктом 9.1 Контракта настоящий Контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 9.2 Контракта стороны 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 соответствии с положениями частей 8-25 статьи 95 Закона №44-ФЗ.

Заказчик 04.09.2023 года принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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.

Согласно частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно сведениям, опубликованным на сайте в сети Интернет zakupki.gov.ru, Решение было сформировано Заказчиком, подписано усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика и размещено в Единой информационной системе 04.09.2023 года.

С учетом того, что датой надлежащего уведомления Исполнителя о Решении является 04.09.2023 года, Решение вступило в силу 15.09.2023 года.

На момент вступления Решения в силу Обществом его обязательства по Контракту не исполнены.

Проанализировав взаимоотношения сторон в рамках исполнения заключенного и исполняемого контракта (поведение сторон в их совокупности и взаимосвязи), Комиссия Астраханского УФАС России пришла к следующим выводам.

В гражданских правоотношениях с «публичным элементом» не определено, что ненадлежащее исполнение либо неисполнение договорных обязательств в любом случае влечет такую меру ответственности как включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Следует учитывать различия в предметах исследования и оценки обстоятельств неисполнения условий контракта в гражданско-правовом споре и в деле о рассмотрении оснований для включения сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

При включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности в отношении определенного нарушителя, исходя из значимого комплекса обстоятельств, а равно баланса частных и публичных прав (интересов).

Основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков 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 при этом учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Между сторонами фактически имеется гражданско-правовой спор относительно исполнения ООО «Интэкс» обязательств по контракту на разработку проектно-сметной документации «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области» (ИКЗ 213300900582730090100100320324110414) (номер извещения 0125300012221000026).

Разрешение данной ситуации (правомерности / неправомерности действий сторон) находится вне плоскости полномочий антимонопольного органа.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лица, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно

и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок 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.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО «Интэкс» недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время Заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия ООО «Интэкс» свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего и о наличии у Общества умысла на нарушение условий Контракта.

Согласно частям 1 - 2 статьи 104 Закона о контрактной системе сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами включаются в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 рассматриваемой статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О, постановлениях от 21.11.2002 №15-П, от 30.07.2001 №13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 №С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законам интересам, а также характеру совершенного деяния.

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

Доказательства же совершения ООО «Интэкс» умышленных действий (бездействия), направленных на уклонение от исполнения контракта на разработку проектно-сметной документации «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области» (ИКЗ 213300900582730090100100320324110414) (номер извещения 0125300012221000026), недобросовестного его поведения, отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений фактов и доказательств основания для включения сведений об ООО «Интэкс» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании вышеизложенного, а также руководствуясь положениями Постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. В удовлетворении заявления администрации МО «Приволжский район» о внесении сведений об ООО «Интэкс» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) отказать.

2. Нарушения администрацией МО «Приволжский район» требований Закона о контрактной системе при расторжении контракта на разработку проектно-сметной документации «Разводящие сети села Яманцуг Приволжского района Астраханской области» (ИКЗ 213300900582730090100100320324110414) (номер извещения 0125300012221000026) и направлении в Астраханское УФАС России обращения о включении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «Интэкс» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) отсутствуют.

3. Предписание не выдавать.

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии

Н.С. Меркулов

Члены комиссии

Е.М. Балтыкова

Е.М. Крупина