

|  |
| --- |
| **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**  **ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**  **РЕШЕНИЕ**  ПО РЕЗУЛЬТАТАМ РАССМОТРЕНИЯ СВЕДЕНИЙ  О НЕДОБРОСОВЕСТНОМ ПОСТАВЩИКЕ  (ПОДРЯДЧИКЕ, ИСПОЛНИТЕЛЕЙ)  29.01.2021 №083/10/104-03/2021  г. Нарьян-Мар |

Резолютивная часть решения объявлена 29 января 2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 02 февраля 2021 года.

Комиссия Ненецкого УФАС России (далее - Комиссия) в составе: Председатель комиссии:– временно исполняющий обязанности руководителя, заместитель руководителя Управления; Члены комиссии:— ведущий специалист — эксперт Управления, — специалист 1 разряда Управления, рассмотрев на основании статьи 95, статьи 99, 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», Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Ненецкого УФАС России от 26.01.2021 № 7, сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ДаВинчи Компани» (далее — ООО «ДаВинчи Компани», Участник закупки, Общество, Исполнитель), представленные муниципальным казенным учреждением Заполярного района «Северное» (далее — МКУ ЗР «Северное», Заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 0184300000418000185-0291177-01 от 01.02.2019 г. на оказание услуг по корректировке проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома» (Извещение [№ 0184300000418000185](https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0184300000418000185)), в отсутствии представителей Заказчика, в отсутствии представителей Исполнителя, в надлежащем порядке уведомлены,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе, Закон N44-ФЗ) в Ненецкое УФАС России (далее – антимонопольный орган) были представлены заявление и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта, материалы и информация (вх. № 92), свидетельствующие, по мнению Заказчика, о недобросовестном поведении ООО «ДаВинчи Компани».

Комиссией в целях объективной оценки обращения о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от Заказчика и от Участника закупки истребованы письменные пояснения и соответствующие сведения. На дату рассмотрения дела Заказчиком и Обществом представлены соответствующие письменные материалы и пояснения.

Из материалов дела следует: 17 декабря 2018 года на официальном сайте ЕИС Заказчиком — МКУ ЗР «Северное» было размещено извещение № 0184300000418000185 и документация о закупке в форме электронного аукциона на оказание услуг по корректировке проектной документации объекта «Ферма 50 голов в с. Ома». Начальная (максимальная) цена контракта — 2 575 000, 00 рублей. Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок — 25.12.2018 09:00. По результатам проведенного электронного аукциона между МКУ «Северное» и ООО «ДаВинчи Компани» был заключен муниципальный контракт № 0184300000418000185-0291177-01 от 01.02.2019 г. (далее – Контракт) на выполнение работ по корректировке проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома». Цена контракта составляет 1 927 125,00 рублей.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Исполнитель принимает на себя обязательства выполнить работы по корректировке проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома» в рамках реализации муниципальной программы «Комплексное развитие поселений муниципального района «Заполярный район» на 2017-2022 годы», подпрограмма 5 «Развитие социальной инфраструктуры и создание комфортных условий проживания на территории муниципального района «Заполярный район», утвержденный Постановлением Администрации муниципального района «Заполярный район» от 02.11.2016 № 247п (ред. от 20.03.2018). Надлежащим результатом выполнения работ является откорректированная документация, по которой получены все необходимые согласования и положительные заключения экспертизы (пункт 1.3 Контракта). Согласно условиям Контракита Заказчик обязуется: пункт 3.1.1. В течение 10 (Десяти) рабочих дней с момента заключения Контакта передать Исполнителю по акту приема-передачи или накладной проектную документацию, подлежащую корректировке, градостроительный план земельного участка, исполнительную документацию на выполненный объем строительно-монтажных работ, техническое заключение по результатам обследования, технические отчеты по инженерно-геодезическим и инженерно-геологическим изысканиям и иную информацию, необходимую для выполнения обязательств в соответствии с п. 1.1 настоящего Контракта; пункт 3.1.2. Оказывать содействие Исполнителю в выполнении Работ по настоящему Контракту.

В соответствии с пунктами 4.1 и 4.2 Контракта установлены следующие сроки выполнения работ: начало - с момента заключения Контракта, окончание - не позднее 31 августа 2019 года. Датой выполнения Исполнителем работ, являющихся предметом Контракта, считается дата подписания Сторонами акта сдачи-приемки выполненных работ (без претензий), в соответствии с разделом 5 настоящего Контракта (пункт 4.3 Контракта).

Согласно пункту 5.2 Контракта по завершению работ Исполнитель сдает готовую проектно-сметную документацию Заказчику, который в течении 7 (семи) дней проверяет ее. При наличии замечаний, Исполнитель обязан устранить их в семидневный срок и сдать проектно-сметную документацию с устраненными замечаниями Заказчику, который осуществляет повторную проверку в течении 7 (семи) дней. При отсутствии замечаний, Исполнитель по доверенности Заказчика направляет проектно-сметную документацию в Государственную инспекцию строительного и жилищного надзора Ненецкого автономного округа для проведения проверки достоверности сметной стоимости инвестиционного проекта. Выявленные Государственной инспекцией строительного и жилищного надзора Ненецкого автономного округа замечания Исполнитель обязан устранить в согласованный с Заказчиком срок и повторно направить ее с устраненными замечаниями в Государственную инспекцию строительного и жилищного надзора Ненецкого автономного округа для проведения проверки достоверности сметной стоимости (пункт 5.3).

В соответствии с пунктом 5.4 Контракта при получении положительного заключения Государственной инспекции строительного и жилищного надзора Ненецкого автономного округа о достоверности сметной стоимости инвестиционного проекта, Исполнитель представляет Заказчику акт сдачи-приемки выполненных работ с приложением к нему комплектов документации.

Согласно пункта 5.5 Контракта приемка работ Заказчиком осуществляется в течении 10 (десяти) дней с момента получения документации, указанной в пункте 5.4 Контракта. Основанием для отказа в приемке работ является несоответствие документации, разработанной Исполнителем, требованиям действующего законодательства и нормативных документов, государственным стандартам, рекомендациям и замечаниям экспертных органов, а также требованиям и указаниям Заказчика, изложенным в Контракте.

В соответствии с пунктом 10.1 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Рассмотрев обращение и иные материалы дела №083/10/104-03/2020 Комиссия Ненецкого УФАС России приходит к следующим выводам.

Порядок расторжения контракта определен статьей 95 Закона о контрактной системе.

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.

В соответствии с частью 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.

Из обращения Заказчика следует, что основанием для принятия (повторного) Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.12.2020г (далее - Решение) послужило то, что Обществом работы не выполнены в полном объеме, результат работ Заказчику не передан, а нарушение конечного срока исполнения обязательств, установленного контрактом, составляет 472 календарных дня (на 15.12.2020).

Решение направлено в адрес Исполнителя по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в Контракте, а также размещено в ЕИС.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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.

В силу части 14 статьи 95 Закона 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12, 13, 14 статьи 95 Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Нарушения порядка расторжения Контракта, предусмотренного положениями статьи 95 Закона о контрактной системе, Комиссией антимонопольного органа не установлено.

Согласно исследованных Комиссией сведений в ЕИС и представленных материалов, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым 22 января 2021 года.

В силу части 16 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в Реестр.

В статье 104 Закона N 44-ФЗ закреплен порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков.

В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов (часть 2 статьи 104 Закона).

В соответствии с частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 утверждены Правила «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей» (далее -Правила №1062).

Согласно пункту 11 Правил № 1062 уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленных информации и документов, указанных в пунктах 6-8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении определенного нарушителя исходя из значимого комплекса обстоятельств, а равно баланса частных и публичных прав (интересов).

При оценке материалов дела необходимо учитывать, что включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом 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. Вместе с тем реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в статье 1 Закона N 44-ФЗ, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, а следовательно, защиту государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). При этом такими действиями (бездействием) нарушаются права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и сроков исполнения контракта, исключается эффективность использования бюджетных средств, обеспечение публичных интересов в рамках соответствующих правоотношений. Участник аукциона, самостоятельно принявший решение об участии в размещении заказа и претендующий на заключение государственного (муниципального) контракта и его надлежащее исполнение, обязан учесть специфику заключения и исполнения контракта и соблюсти все предусмотренные для этого условия. В ином случае для него возникает риск наступления соответствующих неблагоприятных последствий, в том числе риск принятия уполномоченным органом решения о включении его в реестр недобросовестных поставщиков.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, определения от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

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

Проанализировав взаимоотношения сторон в рамках заключенного и исполняемого контракта, Комиссия Ненецкого УФАС России не усматривает в действиях Общества поведения, направленного на умышленное неисполнение контракта.

После подписания муниципального контракта № 0184300000418000185-0291177-01 от 01.02.2019 г. Заказчик направил Исполнителю ранее разработанную проектную документацию. По оценке Исполнителя, проект был в неудовлетворительном состоянии и требовал значительной доработки с учетом новых норм и пожеланий Заказчика, не предусмотренных в ранее разработанном проекте. Корректировка проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома» выполнялась с постоянным взаимодействием с Заказчиком. В результате проведенной работы проектно-сметная документация была выполнена, все разделы были полностью переработаны и направлены Заказчику на согласование 11.06.2020.

15.06.2020 Заказчиком согласована проектная документация, что подтверждается письменным ответом МКУ ЗР «Северное» за №01-20-67/20-3-1. В дальнейшем замечаний по откорректированной проектной документации от Заказчика не поступало.

В процессе проведения государственной экспертизы, в рамках заключенного договора № 017-20 от 04.09.2020 г. об оказании услуг по проведению государственной экспертизы между ООО «ДаВинчи Компани» и Департаментом внутреннего контроля и надзора Ненецкого автономного округа, Департаментом ВКН НАО выявлены замечания, которые не позволили сделать вывод о соответствиии/несооотвествии проектной документации требованиям технических регламентов. Департаментом предложено Обществу устранить замечания в срок до 18.09.2020г, что подтверждается письмом №2592 от 16.09.2020.

28.10.2020г Департамент ВКН НАО вновь направил замечания Исполнителю, выявленные в ходе проведения государственной экспертизы проектной документации. Департамент обратил внимание на то, что предложена к рассматрению проектная документация с двумя вариантами планировок, т.е. часть разделов выполнена с одной планировкой, другая с другой отличной от первой. Также было отмечено, что объект «Ферма на 50 голов в с. Ома» является объектом незавершенного строительства, по которому было выполнено обследование, выдано положительное заключение ГЭ от 23.05.2019 № 83-1-1-1-012031-2019 (здание существующее, выполнены ограждающие конструкции, частично залиты полы), но в представленной Исполнителем проектной документации это не учитывалось.

Из замечаний Департамета следовало, что ООО «ДаВинчи Компани» необходимо заново предоставить откорректированную проектную документацию, все разделы и подразделы проектной документации должны быть приведены к единому проектному решению, корректировке подлежит документация, прошедшая государственную экспертизу и имеющая положительное заключение от 20.10.2010 № 29-1-5-0154-10, так как предоставленная документация не была откорректирована по замечаниям первичной экспертизы. Срок устранения замечаний до 18.11.2020 г.

Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что основным замечанием явилось то, что документация оформлена не в виде корректировки, а как новый проект, соответственно проверить документацию на факт корректировки не представляется возможным.

02.12.2020 г. Департамент ВКН НАО выдал отрицательное заключение и проект был отправлен на доработку.

Из материалов рассматривааемого дела следует и Комиссия Ненецкого УФАС России полагает заслуживающими внимания о согласовании проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома» Заказчиком, соответственно качество и объем выполненного проекта прежде всего удовлетворили потребности МКУ «Северное».

В обращении МКУ «Северное» также предоставлены сведения о том, что 03.08.2020 Заказчик уже принимал решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 0184300000418000185-0291177-01 от 01.02.2019 г. на оказание услуг по корректировке проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома». Во исполнение требований части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком отменено не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, поскольку замечания Заказчика Исполнителем устранены.

Из обращения Заказчика следует, что основанием для повторного принятия Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.12.2020 г. послужило то, что ООО «ДаВинчи Компани» по состоянию на 15.12.2020 г. не получило от Департамента ВКН НАО положительного заключения государственной экспертизы проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома», в связи с несоответствием проектной документации требованиям технических регламентов. Таким образом, Исполнителем результат работ Заказчику не передан.

Комиссия отмечает, что при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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.

С учетом изложенных оснований, а в данном случае, исходя из характера допущенного Исполнителем нарушения исполнения условий Контракта, а также учитывая наличие в законодательстве о контрактной системе специальной меры ответственности в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков, принятых на себя в рамках процедуры проведения закупки обязательств, не позволяют Комиссии антимонопольного органа применения данной меры ответственности в отношении ООО «ДаВинчи Компани», поскольку доказательств намеренного неисполнения Обществом условий Контракта Заказчиком в материалах рассматриваемого дела не представлено.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Комиссия Ненецкого УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия Заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Поскольку ООО «ДаВинчи Компани», совершало действия, направленные на исполнение обязательств по контракту и признаки его умышленного недобросовестного поведения не доказаны, сведения в отношении ООО «ДаВинчи Компани», включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

В силу изложенных оснований Комиссия, руководствуясь статьей 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ДаВинчи Компани» (ОГРН: 1137746470377, ИНН: 772384368808), представленные муниципальным казенным учреждением Заполярного района «Северное» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на оказание услуг по корректировке проектной документации объекта «Ферма на 50 голов в с. Ома» (извещение № 0184300000418000185), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

*Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня оглашения резолютивной части решения.*

Председатель:

Члены Комиссии: