Заказчик:
ОГКУ «Единый заказчик в сфере строительства Иркутской области»

Участник закупки:
Общество с ограниченной ответственностью проектная компания «Центр проектирования»

Учредитель :
«...»

Единоличный исполнительный орган:
«...»

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 07.08.2023 года.

Решение в полном объеме изготовлено 09.08.2023 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: «...»;

Члены Комиссии: «...»;

в отсутствие представителей ОГКУ «Единый заказчик в сфере строительства Иркутской области» (далее – Заказчик);

при участии представителей Общества с ограниченной ответственностью проектная компания «Центр проектирования» (далее – ООО ПК «Центр Проектирования», общество), – «...»

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении ООО ПК «Центр Проектирования» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр в связи с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме: «Выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Детская поликлиника на 200 посещений в смену областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Тулунская городская больница», г. Тулун, м-н Угольщиков, 35», извещение № 0134200000121006155 (далее – электронный конкурс), в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закона № 44-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года №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 – постановление Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года №1078), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 31 июля 2023 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении Общества в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что ООО ПК «Центр Проектирования» допущены существенные нарушения условий по государственному контракту на «Выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Детская поликлиника на 200 посещений в смену областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Тулунская городская больница», г. Тулун, м-н Угольщиков, 35» от 22 марта 2023 года, в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта и направлено рассматриваемое обращение о включении информации об Обществе в Реестр.

ООО ПК «Центр Проектирования» представлены письменные объяснения, в которых указано, что обществом предпринимались все меры для исполнения контракта, указанные действия, по мнению общества, подтверждают добросовестность при исполнении контракта.

В ходе рассмотрения обращения Комиссия установила, что Министерство по регулированию контрактной системы в сфере закупок Иркутской области 09 декабря 2021 года на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг размещено Извещение №0134200000121006155 о проведении электронного конкурса «Выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Детская поликлиника на 200 посещений в смену областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Тулунская городская больница», г. Тулун, м-н Угольщиков, 35»» (далее – извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 17 293 900 рублей 00 копеек.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 05.03.2023 № ППИ1 победителем данной закупки признано ООО ПК «Центр Проектирования».

В соответствии со статьей 51 Федерального закона №44-ФЗ 22 марта 2023 года между Заказчиком и Обществом заключен контракт № 0134200000121006155 (далее – Контракт).

В пункте 1.1 контракта установлено, что «Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить проектные и изыскательские работ по объекту: «Детская поликлиника на 200 посещений в смену областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Тулунская городская больница», г. Тулун, м-н Угольщиков, 35», а Заказчик обязуется принять результат выполненных Работ и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом».

Согласно пункту 2.2. Контракта Цена Контракта составляет 12 990 000 (Двенадцать миллионов девятьсот девяносто тысяч) рублей 00 копеек, без НДС.

Пунктом 3.1 контракта установлено, что срок выполнения Работ с момента заключения Контракта в течение 300 календарных дней.

Таким образом, с учетом вышеназванных положений Контракта Обществу по необходимо было выполнить предусмотренные Контрактом работы **с 22.03.2023г. по 17.01.2023г.**

Комиссия Иркутского УФАС России исследовав представленные документы, установила следующее.

21 апреля 2022 года в адрес Подрядчика направлен запрос Заказчика за исх. № (59- 7)-1773/22 о предоставлении детализированного графика ведения проектных работ и предоставления информационной справки о проделанных работах. На данное письмо Подрядчик дал ответ 27 октября 2022 года.

Данный график работ имел ряд замечаний, тем самым заказчик направил ответное письмо 28 октября 2023 года об исправлении графика выполнения работ.

01 декабря 2022 года Заказчик направил в адрес Подрядчика сообщение за исх. № (59-7)-5899/22 о праве одностороннего отказа от исполнения контракта и обязал предоставить полный пакет проектно-сметной документации в объеме, предусмотренном заданием на проектирование к Контракту и подтверждение её загрузки в экспертизу.

7 декабря 2022 года со стороны Подрядчика в адрес Заказчика за исх. № М-271/22- ПК поступил раздел проекта «Технологические решения».

9 декабря 2022 года Заказчик ответным письмом за исх. № (59-7)-6097/22 уведомил Подрядчика о ранее не устраненных замечаниях:

1. Спецификация не откорректирована в соответствии с пункта 21 задания на проектирование - не выделено оборудование, облагаемое НДС и необлагаемое НДС, монтируемое и не монтируемое;

2. Технологическое оборудование, в большем объеме, не содержит коды оборудования, наименования завода-поставщика, тип и марку оборудования;

3. Принятое в спецификации оборудование иностранных производителей (Германия, Швейцария, Италия, Канада, США, Латвия и т.д.), необходимо подтвердить письмом от поставщика/производителя о наличии данного оборудования на территории Российской Федерации и его беспрепятственной поставки на территорию Российской Федерации в период 2023-2025гг.

19 декабря 2022 года письмом №М-282/22 Подрядчиком были даны ответы на все поставленные вопросы с корректировкой спецификации оборудования на 55 листах. В этих спецификациях было отмечено монтируемое и немонтируемое оборудование, даны пояснения по поводу НДС и импортозамещению: из общего количества оборудования (это 245 позиций) только 9 позиций в спецификации иностранного производства, по которым, как отмечалось в письме, будет рассмотрена возможность замены на

оборудование российских производителей в ходе проектирования и прохождения Государственной Экспертизы.

В соответствии с пунктом 1.2. Контракта Подрядчик обязан выполнять Работы в соответствии с Заданием (далее - Задание на проектирование) (Приложение № 1 к Контракту) в сроки, указанные в настоящем Контракте, и Графиком выполнения работ (Приложение № 3 к Контракту).

В соответствии с Графиком срок выполнения работ составляет 300 календарных дней, следовательно, предельный срок предоставления результата Работ приходится на 17 января 2023 года.

На 17 июля 2023 года просрочка исполнения обязательств Подрядчика по Контракту с 17 января 2023 года составляет 182 дня, то есть просрочка выступает существенной.

В силу части 8 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 8.1 Контракта предусмотрено, что 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

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ 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.

Исходя из положений части 9 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в

соответствии с условиями обязательства и требования закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствиями с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно части 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с частью 16 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был, расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеназванного **17 июля 2023 года** Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением сроков ООО ПК «Центр Проектирования» обязательств по Контракту.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно части 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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 Заказчиком в ЕИС **17 июля 2023 года**, что считается надлежащим уведомлением ООО ПК «Центр Проектирования» о расторжении с ним Контракта в одностороннем порядке.

Согласно части 13 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу **28 июля 2023 года**.

Исходя из представленных материалов Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что между заказчиком и обществом

велась переписка, из которой также следует, что обществом работы по разработке проектно-сметной документации велись и исполнялись.

Согласно пояснениям Общества, Заказчик 03 февраля 2023 года подписал накладную на передачу всей Проектной Документации в Государственную экспертизу, позже была продлена доверенность на Подрядчика и определена стоимость строительства, согласованная с Заказчиком и Министерством строительства Иркутской области.

11 апреля 2023 года и 08 июня 2023 года Проектно-сметная документация загружалась для осуществления государственной экспертизы. За этот период были устранены Замечания при входном контроле , а именно:

- были получены ТУ на сети связи от ПАО «Ростелеком»;
- было получено письмо от Министерства природы по статусу особо охраняемых территорий;
- был получен образец грунта с площадки строительства почтовым отправлением СДЭК (который можно только отобрать при положительной температуре) с последующими лабораторными исследованиями в Центре гигиены г. Уфы по наличию микробов;
- была откорректирована геология с техническим заданием и программами;
- был осуществлен перевод смет в формат gge;
- была отработана BIM-модель здания.

До момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта вся предусмотренная Контрактом проектная документация была готова к полной загрузке в Государственную экспертизу, однако Заказчиком не представлена Подрядчику обновленная Доверенность, что послужило препятствием к получению положительного результата государственной экспертизы.

Комиссия приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае, в действиях общества отсутствуют признаки виновного поведения в виде бездействия, связанного с игнорированием взятых на себя обязательств по Контракту, а обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не дают возможности прийти к однозначному выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине ООО ПК «Центр проектирования».

Напротив, представленные в материалы дела информация и сведения свидетельствуют о направленности действий Общества на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО ПК «Центр проектирования» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта.

При вышеизложенных обстоятельствах, вины ООО ПК «Центр проектирования», выразившейся в намеренном неисполнении условий Контракта, Комиссий не установлено.

Часть 7 статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ устанавливает, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в статье 104 Федерального закона №44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021г. №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 – Постановление Правительства РФ №1078) определяет, что орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта 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, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Федеральный закон №44-ФЗ и Постановление Правительства РФ от 30.06.2021г. №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» не позволяют продлевать сроки рассмотрения таких обращений.

Из толкования, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным судом Российской Федерации, следует, что при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченному органу фактически необходимо исследовать текущее состояние и историю гражданских правоотношений между заказчиком и участником закупки, дать правовую оценку не только их действиям (бездействию), выявить последствия таких действий (бездействия), но также проанализировать качество результатов исполнения своих

обязательств и влияние внешних факторов на процесс исполнения контракта.

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

По смыслу статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны 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 включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и

предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом, ни Федеральный закон №44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ №1078 не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Как указывает Арбитражный суд Московского округа в своем Постановлении от 08.06.2017 №Ф05-4878/2017 по делу №А40-157217/2016 основанием для включения 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 признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

Аналогичные признаки недобросовестности отражены в Постановлении ФАС Московского округа от 23.08.2011г. по делу

№А40-6025/11-147-67, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 23.04.2015г. по делу №А40-174348/14, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 22.04.2016г. по делу №А49-6535/2015, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 25.07.2016г. по делу №А40-228354/15, Постановлении Четвертого Арбитражного апелляционного суда от 22.02.2018г. по делу №А58-8083/2017.

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 от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, Определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказов.

В частности, на основании части 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик вправе установить требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

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 целями охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от исполнения условий контракта антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе либо

наличием решения заказчика об одностороннем расторжении контракта, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта.

Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), то есть размещение сведений об участнике размещения закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий участника на несоблюдение условий контракта.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, подрядчиков ООО ПК «Центр проектирования» при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ООО ПК «Центр проектирования», объективно оценить достоверность доводов Заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к ненадлежащему исполнению контракта

невозможно в виду наличия многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении ООО ПК «Центр проектирования», а также сведений в отношении учредителя, единоличного исполнительного органа ООО ПК «Центр проектирования» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО Проектная компания «Центр проектирования» («...»), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2.Сведения об учредителях ООО Проектная компания «Центр проектирования» («...»), о лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО Проектная компания «Центр проектирования» («...») в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.