

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/10/104-32/2023

«09»

марта

2023

г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе <...> без участия представителей Муниципального бюджетного учреждения культуры «Межпоселенческая централизованная библиотечная система Тенькинского городского округа Магаданской области» (далее – Заказчик, МБУК «МЦБС»), индивидуального предпринимателя Шкоды Николая Александровича (далее – ИП Шкода Н.А., Подрядчик), извещенных надлежащим образом о времени и месте заседания Комиссии, рассмотрела обращение, поступившее от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ИП Шкода Н.А., в связи с односторонним отказом от исполнения договора № 03473000076220000400001 от 21.02.2022 (реестровый номер контракта № 3490600391422000002), заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Организация пешеходных коммуникаций в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров) от ул. Горняцкая д.37 до ул. Горняцкая д.41 в пос. Усть-Омчуг» (реестровый номер извещения № 0347300007622000040).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», а также внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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),

УСТАНОВИЛА:

1. 30.06.2022 Уполномоченным органом – Администрацией Тенькинского городского округа в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Организация пешеходных коммуникаций в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров) от ул. Горняцкая д.37 до ул. Горняцкая д.41 в пос. Усть-Омчуг» (реестровый номер 0347300007622000040).

Начальная (максимальная) цена контракта - 4 627 796,00 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания срока подачи заявок – 08.07.2022 14:00; дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме цен единиц товара, работы, услуги – 08.07.2022; дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 12.07.2022.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 11.07.2022 № ИЭА1, по окончании срока подачи заявок была подана единственная заявка на участие в электронном аукционе, признанная аукционной комиссией соответствующей требованиям документации о закупке. На основании пункта 1 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся. Во исполнение пункта 6 части 2 статьи 52 Закона о контрактной системе Заказчику следует заключить контракт с единственным участником с идентификационным номером 112205892 (ИП Шкода Н.А.).

21.07.2022 между МБУК «МЦБС» и ИП Шкода Н.А. заключен договор № 03473000076220000400001 на выполнение работ по организации пешеходных коммуникаций, в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров) от ул. Горняцкая д.37 до ул. Горняцкая д.41 в пос. Усть-Омчуг (далее – Контракт).

16.02.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения рассматриваемого Контракта.

2. Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 пункту 12.1 Контракта расторжение договора допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

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.

Из представленных Заказчиком материалов следует, что основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта послужило неисполнение в полном объеме ИП Шкодой Н.А. обязательств по Контракту.

Во исполнение требований пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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. Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 16.02.2023 размещено в единой информационной системе 17.02.2023.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе датой поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения вышеуказанного решения в единой информационной системе, то есть – 17.02.2023.

На основании пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой надлежащего уведомления ИП Шкода Н.А. об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта признается дата поступления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, а именно 17.02.2023.

В соответствии с частью 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, то есть 28.02.2023.

Дата расторжения Контракта, установленная Заказчиком в ЕИС – 28.02.2023.

Таким образом, датой вступления в силу решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта и датой расторжения Контракта является 28.02.2023.

Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения Контракта.

3. В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Во исполнение 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).

Обращение о включении ИП Шкоды Н.А. в реестр недобросовестных поставщиков поступило в Магаданское УФАС России, посредством ЕИС 01.03.2023, то есть в установленном законодательством о контрактной системе срок.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения Контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта является невыполнение в полном объеме Подрядчиком работ на объекте.

Предметом заключенного Контракта является выполнение работ по организации пешеходных коммуникаций, в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров).

Дата заключения Договора – 21.07.2022.

Цена Контракта – 4 627 796,00 рублей (пункт 2.1 Договора).

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта окончание выполнения работ – не позднее 15 сентября 2022 года.

09.08.2022 в соответствии с платёжными поручениями № 666315, № 666316, № 666312 МБУК «МЦБС» перечислено ИП Шкоде Н.А. авансирование в размере 2 313 898,00 руб.

Заказчиком в материалы дела предоставлены сведения о том, что по состоянию на 10.10.2022 ИП Шкодой Н.А. выполнены работы на сумму 2 313 898,00 руб. (заключение экспертизы результатов исполнения контракта от 10.10.2022, акт приемки товаров (работ, услуг) от 10.10.2022, акт о приемке выполненных работ по форме № КС-2 от 16.12.2022 за

период с 22.07.2022 по 15.09.2022).

То есть по состоянию на 10.10.2022 Подрядчиком выполнено 50 % от общего объема работ на сумму авансирования по Контракту.

Более работы по Контракту Подрядчиком не велись.

Также в материалы дела Заказчиком предоставлена справка от Военного комиссариата Магаданской области № 2/431 от 14.11.2022, в соответствии с которой гражданин Шкода Николай Александрович, 09.02.1987 года рождения, состоящий на воинском учете в военном комиссариате города Магадана Магаданской области, призван на военную службу по мобилизации 11.11.2022 в соответствии с Федеральным законом от 26.02.1997 № 31-ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации».

5. Рассмотрев документы, представленные в дело, Комиссия Магаданского УФАС России установила следующее.

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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Согласно части 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные

правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Включение ИП Шкоды Н.А. в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям поставщика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру

обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

На основании подпункта «а» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр, если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Как следует из представленной в материалы дела информации и документов, Подрядчиком исполнены 50% работ от общего объема работ, предусмотренных Контрактом. Подрядчик не уклонялся от исполнения взятых на себя обязательств.

Дальнейшее невыполнение обязательств по Контракту в срок его действия до даты расторжения Контракта Заказчиком в одностороннем порядке – 28.02.2023 обусловлено независящими от Сторон обязательствам – призыв на военную службу Подрядчика 11.11.2022.

Таким образом, начиная с 11.11.2022 Подрядчик не имел фактической возможности выполнить взятые на себя обязательства по Контракту.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в действиях ИП Шкоды Н.А. отсутствует недобросовестное поведение при исполнении договора № 03473000076220000400001 от 21.02.2022 (реестровый номер контракта № 3490600391422000002), заключенного по результатам проведения

электронного аукциона «Организация пешеходных коммуникаций в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров) от ул. Горняцкая д.37 до ул. Горняцкая д.41 в пос. Усть-Омчуг» (реестровый номер извещения № 0347300007622000040), в связи с чем, ИП Шкода Н.А. не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

6. На основании абзаца 1 подпункта «а» пункта 13 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, пункта 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка действий Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 103 Закона о контрактной системе Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками (далее - реестр контрактов).

Согласно пунктам 9, 10, 13, 15 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов **включаются**, в том числе:

- контракт (с прилагаемыми документами), заключенный в соответствии с настоящим Федеральным законом по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, копия заключенного контракта, подписанная усиленной электронной подписью заказчика;

- информация об исполнении контракта (отдельного этапа исполнения контракта), в том числе информация о стоимости исполненных обязательств (об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта), о начислении неустоек (штрафов, пеней) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом, стороной контракта, заключение по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги (отдельного этапа исполнения контракта) (в случае привлечения заказчиком для проведения экспертизы отдельного этапа исполнения контракта, поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги экспертов, экспертных организаций);

- информация о приемке поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта с приложением документа о приемке.

Постановлением Правительства РФ от 27.01.2022 № 60 «О мерах по информационному обеспечению контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, по организации в ней документооборота, о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силы актов и отдельных положений актов Правительства РФ» утверждены Правила ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками (далее – Правила ведения реестра контрактов).

Согласно Правилам ведения реестра контрактов ведение реестра контрактов осуществляется Федеральным казначейством путем формирования или изменения реестровых записей, в которые включаются информация и документы, представляемые заказчиками.

Согласно части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты заключения контракта заказчик направляет указанную в [пунктах 1 - 7, 9, 12 и 14 части 2](#) настоящей статьи информацию в Федеральное казначейство. В порядке, установленном в соответствии с [частью 6](#) настоящей статьи, в указанный орган направляется информация, указанная в [пунктах 10 и 11 части 2](#) настоящей статьи, не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, а информация, предусмотренная [пунктом 13 части 2](#) настоящей статьи, не позднее одного рабочего дня со дня, следующего за днем подписания документа о приемке. При этом, если в соответствии с настоящим Федеральным законом контракт, документ о приемке, соглашение об изменении контракта, соглашение о расторжении контракта, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписаны с использованием единой информационной системы, такие документы, а также информация, содержащаяся в них и подлежащая включению в реестр контрактов, направляется с использованием единой информационной системы для включения в реестр контрактов в порядке, установленном в соответствии с [частью 6](#) настоящей статьи, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем подписания таких контракта, соглашений, вступления в силу решения, в день подписания документа о приемке.

Комиссией установлено, что Контракт между МБУК «МЦБС» и ИП Шкодой Н.А. заключен 21.07.2022. Учитывая положения части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе, Заказчик должен направить информацию о заключенном контракте в Федеральное казначейство для включения в реестр контрактов **не позднее 28.07.2022.**

Вместе с тем, указанная информация размещена **03.08.2022.**

Кроме того, платежными поручениями №№ 666315, 666316, 666312 от 09.08.2022 Подрядчику перечислен аванс по Контракту, о чем должна быть направлена соответствующая информация для включения в реестр контрактов **до 16.08.2022.**

Вместе с тем, платежные поручения №№ 666315, 666316, 666312 от 09.08.2022 размещены **27.12.2022.**

Акт о приемке выполненных работ по форме № КС-2 от 16.12.2022 за период с 22.07.2022 по 15.09.2022 Заказчиком **не размещен.**

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком - Муниципальным бюджетным учреждением культуры «Межпоселенческая централизованная библиотечная система Тенькинского городского округа Магаданской области» об участнике закупки – ИП Шкода Н.А. (ИНН 490910442834, ОГРНИП 320491000005911, адрес: ул. Болдырева, д. 6, кв. 22, г. Магадан, Магаданская область, 685000), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора № 03473000076220000400001 от 21.02.2022 (реестровый номер контракта № 3490600391422000002), заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Организация пешеходных коммуникаций в том числе тротуаров, аллей, дорожек, тропинок (устройство бетонных плитных тротуаров) от ул. Горняцкая д.37 до ул. Горняцкая д.41 в пос. Усть-Омчуг» (реестровый номер извещения № 0347300007622000040) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о

возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.