

решение по делу № РНП-74-303/2023

Муниципальное казенное
дошкольное образовательное
учреждение

«Детский сад № 27»

456555, Челябинская область,

г. Коркино,

ул. Парковая, 6

Администрация Коркинского
муниципального округа
Челябинской области

456550, Челябинская область,

ул. 30 лет ВЛКСМ, д. 2

Индивидуальному
предпринимателю «<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д.
23А,

25 этаж, помещение 1

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-1969/2023

(№ РНП-74-303/2023)

о включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 23 августа 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 24 августа 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Кулезневой Е.В.	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Муниципального казенного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 27» (далее – МКДОУ «Д/с № 27», заказчик) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе «<...>» (далее – ИП «<...>») в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № А30 от 09.06.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания МКОУ «Д/с №27» (замена оконных и дверных блоков) (извещение № 0169600019423000120) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя МКДОУ «Д/с № 27» заведующего «<...>», действующего на основании приказа № 73 от 17.05.2016;

- в отсутствие ИП «<...>» Телеграмма, направленная в адрес индивидуального предпринимателя, вернулась с отметкой: «ПОДАННАЯ ВАМИ ТЕЛЕГРАММА 18/8 КУЛЬТУРЫ 59-7 ИП «<...>» НЕ ДОСТАВЛЕНА, АДРЕСАТ. ПО УКАЗАННОМУ АДРЕСУ НЕ ПРОЖИВАЕТ, ТОЛЬКО ПРОПИСАН».

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 17.08.2023 поступило обращение МКДОУ «Д/с № 27» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП «<...>» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № А30 от 09.06.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания МКДОУ «Д/с №27» (замена оконных и дверных блоков) (извещение № 0169600019423000120) в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела заказчиком объявлен аукцион путем размещения Администрацией Коркинского муниципального округа Челябинской области (уполномоченным органом) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 18.05.2023 в 16:41 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 734 847, 32 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений от 26.05.2023.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 27 %.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № 0169600019423000120 от 29.05.2023.

Контракт № А30 на капитальный ремонт здания МКДОУ «Д/с № 27» (замена оконных и дверных блоков) заключен 09.06.2023.

Из обращения заказчика следует, что подрядчиком обязательства по контракту не выполнены. Данное обстоятельство явилось причиной принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации

(далее - ГК РФ) по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

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.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с пунктом 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 3 статьи 715 ГК РФ установлено, если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Согласно пункту 1 статьи 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении: непригодности или недоброкачества предоставленного заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи; возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Согласно положениям статьи 717 ГК РФ если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за

выполненную работу.

Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику (пункт 1 статьи 720 ГК РФ).

Статьей 729 ГК РФ установлено, что в случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком (пункт 1 статьи 720 ГК РФ), заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта. При этом, что если в соответствии с Законом о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписано с использованием единой информационной системы, такой документ, а также информация, содержащаяся в нем 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 статьи 103 Закона о контрактной системе, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем подписания решения.

Между МКДОУ «Д/с № 27» и ИП Мокин А.И. 09.06.2023 заключен контракт № А30 на капитальный ремонт здания МКДОУ «Д/с № 27» (замена оконных и дверных блоков) (далее - контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 контракта подрядчик обязуется выполнить капитальный ремонт здания МКДОУ «Д/с № 27» (замена оконных и дверных блоков) (далее - работы) в соответствии с техническим заданием (приложение № 1 к контракту), ведомостью работ (приложение № 2 к контракту), и согласно локального сметного расчета (сметы) (приложение № 3 к контракту), являющимися неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в размере и в порядке, которые установлены контрактом.

Согласно пункту 2.1 контракта цена контракта составляет 536 438 (пятьсот тридцать шесть тысяч четыреста тридцать восемь) рублей 40 копеек, в том числе НДС 20% - 89 406 (Восемьдесят девять тысяч четыреста шесть) рублей 40 копеек.

Обязанности подрядчика установлены пунктом 3.4 контракта. Так, подрядчик обязан: - предоставить заказчику за 3 (три) рабочих дня до начала выполнения работ график проведения работ и состав бригады на каждую дату выполнения работ с указанием ФИО работников. Если в процессе проведения работ подрядчик решит изменить, по какой-либо причине, состав бригады, то он обязан за 1 (один) рабочий день сообщить заказчику о таком решении и предоставить корректировку состава (пункт 3.4.1 контракта); - выполнить все работы в объеме и в сроки, предусмотренные контрактом и приложениями к нему, и сдать результат выполненных работ заказчику с оформлением документа о приемке в единой информационной системе в соответствии с частью 13 статьи 94 Закона о контрактной системе (пункт 3.4.2 контракта).

Сроки выполнения работ в соответствии с пунктом 4.1 контракта составляют: с 03.07.2023 по 31.07.2023 (включительно).

Место выполнения работ: Челябинская область, Коркинский М.О., г. Коркино, ул. Парковая, 6 (пункт 4.2 контракта).

В силу пункта 5.10 контракта датой исполнения подрядчиком обязанностей,

предусмотренных п.1.1. контракта, считается дата размещения в ЕИС документа о приемке, указанного в п. 5.1. контракта.

Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. В случае принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом Российской Федерации, такой отказ осуществляется в соответствии со статьёй 95 Закона о контрактной системе (пункт 8.2 контракта).

Техническим заданием (Приложение № 1 к контракту) также определено, что до начала выполнения работ подрядчик обязан выполнить контрольные замеры всех оконных проемов. Перед началом работ подрядчик обязан согласовать с заказчиком образцы применяемых материалов с обязательным предоставлением паспортов и сертификатов с протоколами испытаний, удостоверяющих качество используемых при выполнении работ материалов. Перед началом работ подрядчик представляет согласованный с заказчиком календарный график производства работ на объекте, технологическую карту на установку пластиковых оконных блоков из ПВХ-профилей. До начала производства работ подрядчик обязан предоставить список работников с указанием их должности и паспортных данных, а также приказ на ответственное лицо, с указанием должности, образования и номера телефона (раздел 1 технического задания).

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что до даты заключения контракта работники ИП Мокина А.И. выезжали на место выполнения работ и производили замеры.

В материалах дела представлена переписка между заказчиком и индивидуальным предпринимателем по вопросам исполнения контракта.

В основном общение сторон проходило в мессенджерах и сводилось к вопросам заказчика о сроках исполнения подрядчиком обязательств по контракту (WhatsApp 23.06.2023, 27.06.2023, 03.07.2023, 10.07.2023, 12.07.2023, 13.07.2023, 17.07.2023, 24.07.2023; Viber 13.07.2023, 18.07.2023). Со слов представителя МКДОУ «Д/с № 27» также некоторое время, но недолго, стороны общались устно по телефону. Индивидуальный предприниматель очень скоро перестал отвечать на звонки заказчика.

Письмом № 25 от 14.07.2023 заказчик попросил ИП Мокина А.И. сообщить о начале проведения работ и предоставить график проведения работ и состав бригады.

Ответ на указанное письмо заказчик не получил, тем самым обязанность, установленная частью 3.4.1 контракта, в части предоставления за 3 (три) рабочих дня до начала выполнения работ графика проведения работ и состава бригады на каждую дату выполнения работ с указанием ФИО работников, подрядчиком не исполнена.

При этом, факт начала выполнения работ по контракту рассматриваемой закупки не нашел подтверждения на заседании Комиссии, ничем не зафиксирован.

В актах №№ 1, 2, 3, 4, 5 от 03.07.2023, 14.07.2023, 24.07.2023, 28.07.2023, 31.07.2023

соответственно, МКДОУ «Д/с № 27» комиссионно зафиксировало факт отсутствия на объекте материалов и отсутствия начала выполнения подрядчиком работ.

Согласно заключению № 1 от 01.08.2023 по состоянию на 01.08.2023 индивидуальный предприниматель не завез материал, не приступил к выполнению работ по замене окон и дверей.

В требовании № 28 от 04.08.2023 заказчик сообщил подрядчику о намерении обратиться к Гаранту, предоставившему банковскую гарантию (АО КБ «Модульбанк»), о выплате платежа по гарантии ввиду неисполнения подрядчиком своих обязательств по контракту.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 1 принято МКДОУ «Д/с № 27» 02.08.2023, а также сформировано с использованием единой информационной системы 02.08.2023.

Дата расторжения контракта определена заказчиком как 15.08.2023, информация о расторжении контракта опубликована заказчиком в ЕИС 17.08.2023.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

При этом, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что материалами дела подтверждается неисполнение подрядчиком обязательств по контракту.

Следовательно, основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта фактически подтверждаются материалами дела (представленными документами и информацией).

Необходимо отметить, что в силу пункта 1 статьи 719 ГК РФ предусмотрено право подрядчика на приостановку работ, в соответствии с которой подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности, не предоставление материалов, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 статьи 719 ГК РФ, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (пункт 2 статьи 719 ГК РФ).

Факт выполнения подрядчиком работ, соответствующих условиям заключенного контракта, совершения действий, направленных на сдачу работ, в том числе размещения и направления посредством единой информационной системы заказчику документа о приемке в какой-либо части, не нашла подтверждения на заседании Комиссии (электронные документы об исполнении контракта в ЕИС отсутствуют). Доказательств совершения действий, направленных на исполнение обязательств по контракту, в материалы дела ИП Мокиным А.И. также не представлено.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение подрядчиком (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения индивидуального предпринимателя в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

Частью 1 статьи 450 ГК РФ установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами или договором.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, индивидуальный предприниматель несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (подрядчиком).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных извещением о закупке, снизил цену контракта на 27%.

ИП «<...>» нарушены условия контракта № А30 от 09.06.2023, подрядчик работы в соответствии с условиями контракта не выполнил, результат выполнения работ не достигнут.

Действия ИП «<...>» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность дошкольного образовательного учреждения в отремонтированном здании МКОУ «Д/с №27» не удовлетворена, двери и окна не заменены.

Подтверждения невозможности индивидуальным предпринимателем выполнить требуемые работы в установленные контрактом сроки в материалы дела не представлено.

Из представленных заказчиком в материалы дела информации и документов, пояснений следует, что подрядчик своевременно к исполнению обязательств по контракту не приступил, график проведения работ и состав бригады заказчику также не представил, обязательства в соответствии с положениями контракта не исполнил, работы по ремонту здания МКОУ «Д/с №27» (замена оконных и дверных блоков) не выполнил, действия, направленные на сдачу работ, в том числе размещение и направление посредством единой информационной системы заказчику документа о приемке в какой-либо части, не совершил. Более того, Комиссия антимонопольного органа не располагает документами, которые подтверждали бы выполнение работ в соответствии с условиями контракта, что свидетельствует о существенности нарушения условий контракта.

Следовательно, в действиях ИП «<...>» содержатся признаки недобросовестного поведения, являющегося основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»,

РЕШИЛА* :

Включить сведения, представленные Муниципальным казенным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 27» об Индивидуальном предпринимателе «<...>» (ИНН «<...>»), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в

сфере закупок, должен разместить такую информацию в указанном реестре в соответствии с требованиями части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии:

Е.В. Кулезнева

Е.Б. Черенкова

2023-13203